

Ответчик:
ООО МП «Комфорт-сервис»
г.Тамбов, ул. Монтажников, 12

Заявитель:
ПАО «Киевский картонно-бумажный комбинат»

Украина, 08700, Киевская область,
г.Обухов, ул.Киевская, 130

Р Е Ш Е Н И Е № А4-21/13

Резолютивная часть решения объявлена 4 февраля 2014 года
Решение в полном объеме изготовлено 13 февраля 2014 года г. Тамбов

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тамбовской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

председатель Комиссии:

Гречишникова Е.А. – руководитель управления,
члены Комиссии:

Мазаева С.В. - заместитель руководителя - начальник отдела антимонопольного контроля хозяйствующих субъектов,

Колодина Н.Н. – заместитель руководителя – начальник отдела контроля размещения государственного заказа и антимонопольного контроля органов власти,

Дедова Е.Н. – главный специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля хозяйствующих субъектов,

Плотников С.Ю. - ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля хозяйствующих субъектов,

рассмотрев дело № А4-21/13 по признакам нарушения ООО МП «Комфорт-Сервис» (г. Тамбов, ул. Монтажников, д.12, ИНН 6829062842) пункта 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», (далее – Закон о защите конкуренции),

в присутствии представителей:

ответчика: ООО МП «Комфорт-Сервис» (юридический адрес: г.Тамбов, ул. Монтажников, 12, ИНН 6829062842) - адвоката <.....> (доверенность от 14.01.2014);

заявителя: Публичное акционерное общество «Киевский картонно-бумажный

комбинат» (Украина, 08700, Киевская область, г.Обухов, ул.Киевская, 130) - <.....> (доверенность № 45 от 17.01.2014),

У С Т А Н О В И Л А:

В Тамбовское УФАС России поступило заявление Публичного акционерного общества «Киевский картонно-бумажный комбинат» (далее – ПАО «Киевский картонно-бумажный комбинат», Заявитель) о нарушении антимонопольного законодательства со стороны ООО МП «Комфорт-Сервис» (далее – Ответчик), выразившемся во введении в гражданский оборот на территории Тамбовской области туалетной бумаги «Облако» с использованием этикетки (упаковки) схожей до степени смешения с зарегистрированным на территории Российской Федерации патентом № 51566 на промышленный образец «Материал для упаковки туалетной бумаги» (четыре варианта) и международной регистрацией товарных знаков № 1168814, № 1167129.

Заявитель указывает, что с 2001 года вводит в гражданский оборот на территории Российской Федерации туалетную бумагу собственного производства «Обухов 65», в том числе поставляет ее в Тамбовскую область, обладая Государственной защитой на промышленный образец, подтвержденный патентом Российской Федерации № 51566.

В связи с наличием признаков недобросовестной конкуренции по данному заявлению было возбуждено настоящее дело.

Представитель заявителя на рассмотрении дела сообщил, что во время пребывания представителя заявителя в г.Тамбове, в розничном торговом предприятии ИП <.....>, расположенном в г.Тамбове, был приобретен рулон туалетной бумаги «Облако», этикетка которого по своему внешнему виду имеет визуальное сходство с этикеткой оригинальной продукции ПАО «Киевский КБК» (оригинал этикетки и копия товарного чека № 436 от 22.07.2013 прилагаются). Согласно информации, размещенной на этикетке туалетной бумаги, приобретенной Заявителем, ее изготовителем является ООО МП «Комфорт-Сервис» (г.Тамбов, ул.Монтажников, 12).

Заявитель считает, что этикетка бумаги туалетной производства ООО МП «Комфорт-сервис» имитирует оригинальную этикетку рулончиков бумаги туалетной ПАО «Киевский КБК», которая защищена патентом РФ на промышленный образец № 51566, чем вводит в заблуждение потребителей относительно истинного производителя и качества его продукции. Кроме того, этикетка рулончика бумаги туалетной «Облако» производства ООО МП «Комфорт-сервис», содержит изображение цифрового блока «65», в то время как ПАО «Киевский картонно-бумажный комбинат» является правообладателем международной регистрации товарного знака № 1167129 (изображение цифрового блока «65») с приоритетом от 30.04.2013, общий вид этикетки туалетной бумаги «Облако» имитирует внешний вид объемного оригинального рулончика туалетной бумаги, изображение которого защищено в соответствии с международной регистрацией товарного знака № 1168814 (дата приоритета 30.04.2013), правообладателем которого является ПАО «Киевский картонно-бумажный комбинат».

Заявитель пояснил, что никогда не предоставлял ООО МП «Комфорт-Сервис» разрешение на использование обозначений, которые используются при оформлении упаковки рулончиков бумаги туалетной собственного производства.

Таким образом, по мнению Заявителя, действия Ответчика, связанные с

введением в гражданский оборот на территории Тамбовской области туалетной бумаги «Облако» с использованием этикетки с комбинированными изображениями, сходными до степени смешения с этикеткой туалетной бумаги «Обухов 65», права на которую принадлежат Заявителю, являются актом недобросовестной конкуренции.

В подтверждение изложенного Заявителем было представлено Заключение Патентного поверенного Российской Федерации (регистрационный № 422), Прозоровской Е.В. от 25 октября 2013 года № 7454 (г.Москва).

Представитель Ответчика на рассмотрении дела признал нарушение антимонопольного законодательства и представил письменные пояснения (вх. от 20.01.2014 № 312), в которых указал, что упаковка и клише туалетной бумаги «Облако» были приобретены в ООО «Примафлекс» по накладной № 68 от 02.03.2012. Производство начато после приобретения упаковки. Новому генеральному директору Общества не известно, кто является разработчиком дизайна упаковки туалетной бумаги «Облако», так как документы не сохранились. ООО МП «Комфорт-Сервис» также указало, что в 2012 году туалетная бумага «Облако» была изготовлена и реализована обществом в количестве 27 800 штук на сумму 106 840 рублей. В 2013 году – в количестве 11 600 штук на сумму 44 600 рублей. Реализация товара производилась только на территории Тамбовской области. В 2014 году производство и реализация туалетной бумаги «Облако» прекращено, упаковка уничтожена.

Комиссия Тамбовского УФАС России по рассмотрению дела № А4-21/13 о нарушении антимонопольного законодательства, рассмотрев все приложенные к материалам дела доказательства и выслушав представителей Заявителя и Ответчика, установила следующие обстоятельства.

ПАО «Киевский картонно-бумажный комбинат» обладает Государственной защитой на промышленный образец, подтвержденный патентом Российской Федерации № 51566 «Материал для упаковки туалетной бумаги» (четыре варианта) с датой приоритета 05.07.2001. Заявитель также является правообладателем изобразительного товарного знака по свидетельству Российской Федерации № 477626 с приоритетом от 31.08.2011, представляющего собой стилизованное изображение частично развернутого рулона туалетной бумаги, включающего три концентрические окружности, в которых размещено стилизованное изображение буквы «К», а также международной регистрацией товарных знаков № 1168814, № 1167129, зарегистрированных, в том числе для индивидуализации товара «бумага туалетная», содержащегося в 16 классе Международной классификации товаров и услуг.

Заявитель вводит в гражданский оборот с использованием указанных исключительных прав на территории Российской Федерации, в том числе поставляет в Тамбовскую область, туалетную бумагу «Обухов 65», что подтверждается оригиналом этикетки товара, а также копией контракта на поставку туалетной бумаги от 04.02.2011 № 523/41/0211.

Ответчик - ООО МП «Комфорт-Сервис» создано и зарегистрировано в ЕГРЮЛ 20.01.2010 (ОГРН 1106829000332). Общество производит и вводит в гражданский оборот на территории Тамбовской области туалетную бумагу «Облако», что подтверждается товарными накладными: от 03.10.2012 № 366 (4000 рулонов), от 22.11.2012 № 431 (6000 рулонов), от 17.08.2012 № 295 (4000 рулонов), от 20.06.2012 № 220 (6000 рулонов), от 07.11.2012 № 420 (1200 рулонов), от 04.12.2012 № 485 (800 рулонов), от 18.10.2012 № 382 (1000 рулонов), от 08.10.2012 № 372 (800 рулонов), от 30.09.2013 № 439 (1600 рулонов), от 14.05.2013 № 199 (6000 рулонов), от 04.02.2013 №

35 (4000 рулонов) и товарным чеком № 436 от 22.07.2013, а также оригиналом этикетки данной продукции.

Таким образом, Заявитель и Ответчик осуществляют свою деятельность на товарном рынке туалетной бумаги Тамбовской области и являются хозяйствующими субъектами - конкурентами.

Для установления в действиях Ответчика признаков недобросовестной конкуренции Тамбовское УФАС России письмом от 31.10.2013 № 58-4-07/4124 обратилось в Федеральную службу по интеллектуальной собственности (Роспатент) с просьбой дать справку о результатах оценки степени сходства элементов этикеток (упаковки) туалетной бумаги «Обухов 65» и «Облако», выпускаемых ПАО «Киевский картонно-бумажный комбинат» и ООО МП «Комфорт-сервис» соответственно, предоставив цветную фотографию упаковок туалетной бумаги двух производителей.

Из справки, подготовленной специалистами Федерального государственного бюджетного учреждения «Федеральный институт промышленной собственности» и прилагаемой к письму Роспатента (исх. от 25.11.2013 № 02/34-15368/41) следует, что *при визуальном сопоставлении внешнего вида исследуемых упаковок установлено, что упаковка для туалетной бумаги производства ПАО «Киевский картонно-бумажный комбинат» сходна с упаковкой для туалетной бумаги производства ООО МП «Комфорт-сервис» в силу общего зрительного впечатления, производимого сходными признаками, отражающими композиционное построение, проработку графических элементов оформления, выполнение шрифтовой графики и общее колористическое решение.*

Представленные на исследование в Роспатент обозначения использованы в отношении товара, однородного товару – «бумага туалетная», указанного в перечнях 16 класса МКТУ.

Согласно Заключению Патентного поверенного Российской Федерации Прозоровской Е.В. (регистрационный № 422) от 25 октября 2013 года № 7454 г.Москва, сравнительный анализ товара-туалетная бумага, поставляемого ПАО «Киевский КБК» в Россию под названием «ОБУХОВ 65» на основании патента № 51566 и международной регистрации товарных знаков № 1167084, № 1167129 и свидетельства РФ № 477626, содержащих товар «туалетная бумага», также принадлежащих ПАО «Киевский КБК», показал, что товар «туалетная бумага» под названием «Облако 65», выпускаемый ООО МП «Комфорт-сервис», расположенным по адресу: г.Тамбов, ул.Монтажников, 12, на территории Российской Федерации, **сходен до степени смешения** с продукцией туалетная бумага «ОБУХОВ 65», зарегистрированной на территории Российской Федерации и охраняемой Российским Государством и может восприниматься потребителем как товар одного и того же производителя, чем вводит потребителя в заблуждение.

Патентовед однозначно указывает, что контрафактная продукция сходна до степени смешения с патентом и регистрациями ПАО «Киевский картонно-бумажный комбинат», отличие только в указании другого производителя, использования в центре рулончика пустого места и использованием другого названия, но также начинающегося с буквы «О» и выполненного в такой же манере и цветовой гамме с тем же расположением элементов, что может быть воспринято потребителем как товар одного производителя, а именно: ПАО «Киевский картонно-бумажный комбинат», что усиливается приведением надписи «НОВИНКА». При этом, товар у производителя (правообладателя) и у нарушителя однородный – «туалетная бумага».

Критерии оценки товарных знаков на предмет схожести до степени смешения

обозначений предусмотрены Правилами составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания, утвержденными приказом Роспатента от 05.03.2003 № 32. Согласно разделу 14 Правил («Экспертиза заявленного обозначения») в ходе проверки перечня товаров и услуг устанавливается возможность идентификации термина, используемого заявителем для обозначения товара или услуги, с конкретным товаром или услугой того или иного класса МКТУ. При проверке на тождество и сходство определяется однородность заявленных товаров товарам, для которых зарегистрированы (заявлены) выявленные тождественные или сходные товарные знаки (обозначения). Обозначение считается сходным до степени смешения с другим обозначением, если оно ассоциируется с ним в целом, несмотря на их отдельные отличия. Сходство словесных обозначений может быть звуковым (фонетическим), графическим (визуальным) и смысловым (семантическим).

Кроме того, приказом Роспатента от 31.12.2009 № 197 утверждены Методические рекомендации по проверке заявленных обозначений на тождество и сходство, согласно разделу 1 которых рекомендации могут быть использованы также при решении вопросов о тождестве и сходстве товарных знаков, возникающих в ходе рассмотрения судебными, *антимонопольными*, правоохранительными органами дел, связанных с нарушением исключительного права на товарный знак.

В разделе 3 Методических рекомендаций разъяснено, что обозначение считается сходным до степени смешения с другим обозначением, если оно ассоциируется с ним в целом, несмотря на их отдельные отличия. Оценка сходства обозначений производится на основе общего впечатления, формируемого, в том числе с учетом неохранных элементов. При этом формирование общего впечатления может происходить под воздействием любых особенностей обозначений, в том числе доминирующих словесных или графических элементов, их композиционного и цветографического решения и др. Исходя из разновидности обозначения (словесное, изобразительное, звуковое и т.д.) и/или способа его использования, общее впечатление может быть зрительным и/или слуховым.

Комиссия Тамбовского УФАС России по рассмотрению настоящего дела, руководствуясь указанными Методическими рекомендациями, провела сравнение двух комбинированных обозначений туалетной бумаги «Обухов 65» и «Облако», использованных Заявителем и Ответчиком при производстве и реализации туалетной бумаги, и также пришла к выводу о наличии между сравниваемыми обозначениями сходства до степени смешения по всем изобразительным элементам и сходного цветового сочетания.

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.

При этом, в силу п. 2 ст. 1 этой Конвенции объектами охраны промышленной собственности являются патенты на изобретения, полезные модели, промышленные образцы, товарные знаки, знаки обслуживания, фирменные наименования и указания происхождения или наименования места происхождения, а также пресечение недобросовестной конкуренции.

Согласно статье 1346 ГК РФ на территории Российской Федерации признаются исключительные права на изобретения, полезные модели и промышленные образцы,

удостоверенные патентами, выданными федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности, или патентами, имеющими силу на территории Российской Федерации в соответствии с международными договорами Российской Федерации.

В силу статьи 1345 ГК РФ интеллектуальные права на изобретения, полезные модели и промышленные образцы являются патентными правами. Автору изобретения, полезной модели или промышленного образца принадлежат исключительное право и право авторства.

Охрана интеллектуальных прав на изобретение или полезную модель предоставляется на основании патента в объеме, определяемом содержащейся в патенте формулой изобретения или соответственно полезной модели. Для толкования формулы изобретения и формулы полезной модели могут использоваться описание и чертежи (пункт 2 статьи 1375 и пункт 2 статьи 1376).

На основании указанных норм права Заявитель является обладателем исключительных прав на патентоохраняемый результат – промышленный образец «Материалы для упаковки туалетной бумаги» (четыре варианта) по патенту № 51566 с датой приоритета 05.07.2001.

В части 1 статьи 1358 ГК РФ предусмотрено, что патентообладателю принадлежит исключительное право использования изобретения, полезной модели или промышленного образца в соответствии со статьей 1229 Кодекса любым не противоречащим закону способом (исключительное право на изобретение, полезную модель или промышленный образец).

Использованием изобретения, полезной модели или промышленного образца считается, в частности, *изготовление, применение, предложение о продаже, продажа, иное введение в гражданский оборот* или хранение для этих целей продукта, в котором использованы изобретение или полезная модель, *либо изделия, в котором использован промышленный образец*; осуществление способа, в котором используется изобретение, в частности путем применения этого способа.

В соответствии со статьей 1484 ГК РФ лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака в соответствии со статьей 1229 настоящего Кодекса любым не противоречащим закону способом (исключительное право на товарный знак), в том числе способами, указанными в пункте 2 настоящей статьи. Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на товарный знак.

Исключительное право на товарный знак может быть осуществлено для индивидуализации товаров, работ или услуг, в отношении которых товарный знак зарегистрирован, в частности путем размещения товарного знака на товарах, в том числе *на этикетках, упаковках товаров*, которые производятся, предлагаются к продаже, продаются, демонстрируются на выставках и ярмарках или иным образом вводятся в гражданский оборот на территории Российской Федерации, либо хранятся или перевозятся с этой целью, либо ввозятся на территорию 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.

Как установлено при рассмотрении дела, ПАО «Киевский картонно-бумажный комбинат» разрешения на использование исключительных прав в отношении товара «туалетная бумага» Ответчику не давало.

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.

В соответствии с пунктом 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.

Таким образом, все признаки недобросовестной конкуренции, указанные в пункте 9 статьи 4 Закона «О защите конкуренции», присутствуют в действиях Ответчика:

1) направленность на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности над конкурентом выразилась в том, что Ответчик использовал репутацию Заявителя и выпускаемой им продукции, приобретшей широкую различительную способность у потребителей, задолго до введения в оборот аналогичной продукции Ответчиком, и, тем самым, снизил 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, пункту 3 статьи 1484 Гражданского кодекса Российской Федерации;

3) способность причинения убытков конкуренту выразилась в том, что Заявитель, вследствие введения Ответчиком в гражданский оборот на территории Тамбовской области туалетной бумаги «Облако», лишается возможности эффективно реализовывать свой товар, так как данные действия Ответчика не позволили Заявителю получить то, на что он был вправе рассчитывать при обычных условиях введения в гражданский оборот продукции с использованием принадлежащих Заявителю исключительных прав в отношении туалетной бумаги (16 класс МКТУ) и ее продвижением, что в свою очередь, не может не сказаться на прибыли Заявителя.

Учитывая изложенное, действия Ответчика, выразившиеся во введении в гражданский оборот туалетной бумаги «Облако», этикетка которой сходна до степени смешения с патентом на промышленный образец «Материалы для упаковки туалетной бумаги» (четыре варианта) № 51566, международной регистрацией товарных знаков № 1168814, № 1167129, зарегистрированных, в том числе для индивидуализации товара «бумага туалетная», содержащегося в 16 классе Международной классификации товаров и услуг, а также свидетельством РФ № 477626 на изобразительный товарный знак туалетной бумаги, принадлежащих ПАО «Киевский картонно-бумажный комбинат», направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации и могут причинить убытки Заявителю.

Таким образом, ООО МП «Комфорт-Сервис» совершило недобросовестную конкуренцию на рынке туалетной бумаги, что запрещено пунктом 4 части 1 статьи 14 Закона о защите конкуренции.

ООО МП «Комфорт-Сервис» признало факт неправомерного использования

исключительных прав, принадлежащих Заявителю, в силу патента на промышленный образец № 51566 «Материалы для упаковки туалетной бумаги» (четыре варианта), международной регистрации товарных знаков № 1168814, № 1167129 и свидетельства РФ на изобразительный товарный знак № 477626 путем изготовления, предложения к продаже и продажи туалетной бумаги «Облако» и прекратило производство и реализацию указанной туалетной бумаги.

Комиссия ФАС России принимает во внимание письменное объяснение Ответчика о том, что упаковка туалетной бумаги «Облако» была списана на основании приказа № 3 от 21.01.2014 и уничтожена, о чем составлен акт от 22.01.2014. Ответчик представил в материалы дела упомянутые доказательства.

Таким образом, у Комиссии Тамбовского ФАС России отсутствуют основания для выдачи предписания.

Комиссия Тамбовского УФАС России, руководствуясь статьей 14, 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 общества с ограниченной ответственностью МП «Комфорт-Сервис» на товарном рынке туалетной бумаги Тамбовской области, связанные с введением в гражданский оборот туалетной бумаги «Облако», с незаконным использованием патента на промышленный образец «Материалы для упаковки туалетной бумаги» (четыре варианта) № 51566, международной регистрации товарных знаков № 1168814, № 1167129 и свидетельства РФ на изобразительный товарный знак № 477626, принадлежащих ПАО «Киевский картонно-бумажный комбинат», актом недобросовестной конкуренции, которая запрещена пунктом 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Предписание ООО МП «Комфорт-Сервис» не выдавать в связи с прекращением в настоящее время производства и реализации туалетной бумаги «Облако».

Председатель Комиссии

Е.А. Гречишникова

Члены Комиссии:

С.В. Мазаева

Н.Н. Колодина

Е.Н. Дедова

С.Ю. Плотников

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в суд или в арбитражный суд.