

## ОПРЕДЕЛЕНИЕ

### о назначении дела № 012/01/14.6-912/2023 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению

«16» октября 2023 года г. Йошкар-Ола

Председатель Комиссии Марийского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства <...> на основании приказа Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл от 16.10.20223 № 206/23 о возбуждении дела и создании Комиссии в отношении ОАО «Новосибхолод» по признакам нарушения частей 1, 2 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в незаконном введении в оборот на территории Российской Федерации мороженого «Пломбир с ароматом ванили», «Ванильное», элементы упаковки которого сходны до степени смешения с зарегистрированными товарными знаками № 521679, №489223, этикетка которого сходна до степени смешения с этикеткой мороженого «с шоколадной крошкой», «ПЛОМБИР на СЛИВКАХ»,

#### УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл (далее – Марийское УФАС России) поступило обращение ООО «Фабрика мороженого «Славица» (вх. № 6257/23 от 30.08.2023) по вопросу производства и реализации ОАО «Новосибхолод» продукции (мороженого), упаковка которого сходна до степени смешения с товарными знаками №521679 и №489223, а также с упаковкой мороженого под торговой маркой «Славица».

ООО «Фабрика мороженого «Славица» является правообладателем товарного знака по свидетельству №489223. Указанный товарный знак является комбинированным словесно-графическим изображением, выполненным в голубом, белом, темно-синем, красном цветовом сочетании с изображением белого медведя с написанием

«ПЛОМБИР на СЛИВКАХ», зарегистрирован в отношении 30 класса МКТУ (мороженое, а именно пломбир), дата, до которой продлен срок действия исключительного права: 06.04.2032.

Также ООО «Фабрика мороженого «Славица» является правообладателем товарного знака №521679.

Данный товарный знак является комбинированным словесно-графическим изображением, выполненным в светло-бежевом, белом, коричневом, темно-синем, красном цветовом сочетании с

изображением белого медведя с написанием «с шоколадной крошкой», «ПЛОМБИР на СЛИВКАХ», зарегистрирован в отношении 30 класса МКТУ (мороженое, а именно пломбир), дата, до которой продлен срок действия исключительного права: 18.06.2033.

В настоящее время товарные знаки №521679, №489223 используются при оформлении упаковок выпускаемой продукции ООО «Фабрика мороженого «Славица», в том числе при оформлении упаковки мороженого «Пломбир на сливках».

В то же время установлено, что на территории Российской Федерации (в том числе на территории Республики Марий Эл) осуществляется реализация мороженого «Пломбир с ароматом ванили», «Ванильное» упаковка которых выполнена в синебелокрасном тонах с изображением белого медведя, производитель ОАО «Новосибхолод».

Статья 10.bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности, подписанной Союзом Советских Социалистических Республик 12.10.1967, содержит общий запрет недобросовестной конкуренции, под которой, как следует из параграфа 2 этой статьи, понимаются всякие акты, противоречащие 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 (пункт 1 параграфа 3).

В силу пункта 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции недобросовестной конкуренцией являются 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.

Закон о защите конкуренции распространяется на отношения, которые связаны с защитой конкуренции, в том числе с предупреждением и пресечением недобросовестной конкуренции (часть 1 статьи 3 Закона о защите конкуренции).

Согласно части 1 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 незаконное использование обозначения, тождественного товарному знаку, фирменному наименованию, коммерческому обозначению, наименованию места происхождения товара хозяйствующего субъекта-конкурента либо сходного с ними до степени смешения, путем его размещения на товарах, этикетках, упаковках или использования иным образом в отношении товаров, которые продаются либо иным образом вводятся в гражданский оборот на территории Российской Федерации, а также путем его использования в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», включая размещение в доменном имени и при других способах адресации.

В соответствии с частью 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.

Согласно части 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.

Таким образом, нарушением исключительного права владельца товарного знака признается использование не только тождественного товарного знака, но исходного с ним до степени смешения обозначения.

В соответствии со статьей 1515 ГК РФ товары, этикетки, упаковки товаров, на которых незаконно размещены товарный знак или сходное с ним до степени смешения обозначение, являются контрафактными.

Пунктом 7 статьи 1252 ГК РФ предусмотрено, что в случаях, когда нарушение исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации признано в установленном порядке недобросовестной конкуренцией, защита

нарушенного исключительного права может осуществляться как способами, предусмотренными указанным Кодексом, так и в соответствии с антимонопольным законодательством.

Согласно части 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.

Таким образом, нарушением исключительного права владельца товарного знака признается использование не только тождественного товарного знака, но исходного с ним до степени смешения обозначения.

В соответствии со статьей 1515 ГК РФ товары, этикетки, упаковки товаров, на которых незаконно размещены товарный знак или сходное с ним до степени смешения обозначение, являются контрафактными.

Пунктом 7 статьи 1252 ГК РФ предусмотрено, что в случаях, когда нарушение исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации признано в установленном порядке недобросовестной конкуренцией, защита нарушенного исключительного права может осуществляться как способами, предусмотренными указанным Кодексом, так и в соответствии с антимонопольным законодательством.

В соответствии с частью 1 статьи 1484 ГК РФ лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладатель), принадлежит исключительное право использования товарного знака в соответствии со статьей 1229 ГК РФ любым не противоречащим закону способом. Никто не вправе использовать без разрешения правообладателя сходные с его товарным знаком обозначения в отношении товаров, для индивидуализации которых товарный знак зарегистрирован.

Согласно части 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.

В соответствии с пунктом 41 Приказа Минэкономразвития России от 20.07.2015 №482 «Об утверждении Правил составления, подачи и рассмотрения документов, являющихся основанием для совершения юридически значимых действий по государственной регистрации товарных знаков, знаков обслуживания, коллективных знаков, требований к документам, содержащимся в заявке на государственную

регистрацию товарного знака, знака обслуживания, коллективного знака, и прилагаемым к ней документам и их форм, порядка преобразования заявки на государственную регистрацию коллективного знака в заявку на государственную регистрацию товарного знака, знака обслуживания и наоборот, перечня сведений, указываемых в форме свидетельства на товарный знак (знак обслуживания), форме свидетельства на коллективный знак, формы свидетельства на товарный знак (знак обслуживания), формы свидетельства на коллективный знак» (далее – Правила) обозначение считается тождественным с другим обозначением (товарным знаком), если оно совпадает с ним во всех элементах, обозначение считается сходным до степени смешения с другим обозначением (товарным знаком), если оно ассоциируется с ним в целом, несмотря на их отдельные отличия.

При этом в пункте 13 Информационного письма Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 13 декабря 2007 года № 122 «Обзор практики рассмотрения арбитражными судами дел, связанных с применением законодательства об интеллектуальной собственности» разъяснено, что вопрос о сходстве до степени смешения обозначений является вопросом факта и может быть разрешен без назначения экспертизы.

Упаковка мороженого пломбир «Пломбир с ароматом ванили», «Ванильное» сходна до степени смешения с упаковкой мороженого «ПЛОМБИР на СЛИВКАХ», с учетом сходства дизайна, формы упаковки, цветовой гаммы, заимствования элементов (в сине-белокрасном тонах с изображением белого медведя) и способов доведения информации до потребителей на упаковках товаров.

ООО «Фабрика мороженого «Славица» в заявлении указало о нарушении прав и законных интересов общества в результате действий по введению в оборот мороженого «Пломбир с ароматом ванили», «Ванильное» упаковка которого сходна до степени смешения с мороженым «ПЛОМБИР на СЛИВКАХ».

Письмом ФАС России от 13.10.2023 исх. № ТН/84486/23 Марийскому  
УФАС

России переданы полномочия на возбуждение и рассмотрение дела в отношении ОАО «Новосибхолод».

Таким образом, в действиях ОАО «Новосибхолод» усматриваются признаки нарушения частей 1, 2 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции, выразившегося в незаконном введении в оборот на территории Российской Федерации мороженого «Пломбир с ароматом

ванили», «Ванильное», элементы упаковки которых сходны до степени смешения с зарегистрированными товарными знаками № 521679, №489223, упаковка которого сходна до степени смешения с упаковкой мороженого «шоколадный», «ПЛОМБИР на СЛИВКАХ».

На основании изложенного,

### ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Назначить дело № 012/01/14.6-912/2023 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению **на 13 ноября 2023 года в 10 часов 00 минут** по адресу: г. Йошкар-Ола, ул. Волкова, д. 164.
2. Для рассмотрения дела привлечь:

Ответчика: ОАО «Новосибхолод» (ИНН 5403232532, КПП 120301001, ОГРН 1095403010383, зарегистрировано по адресу: 630088, Новосибирская Область, г. Новосибирск, ул. Сибиряков-гвардейцев, д.54).

Заявителя: ООО «Фабрика мороженого «Славица» (ИНН 2466068008, КПП 246601001, ОГРН 1022402665010, зарегистрировано по адресу: 660118, Красноярский Край, г. Красноярск, ш. Северное, д.43).

3. Явка лиц, участвующих в деле или их представителей (с доверенностью на участие в рассмотрении дела), является правом, а не обязанностью.
4. **ОАО «Новосибхолод» в срок до 09 ноября 2023 года** представить следующие документы и материалы (копии документов должны быть надлежащим образом заверены):
  1. копию Устава общества;
  2. оригиналы упаковок мороженого «Пломбир с ароматом ванили», «Ванильное»;
3. признает ли общество нарушение частей 1 и 2 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции? Представить письменную мотивированную позицию в соответствии с обстоятельствами, изложенными в настоящем определении;
4. сведения о торговых объектах на территории Российской Федерации, в которых осуществляется (осуществлялась) реализация мороженого «Пломбир с ароматом ванили», «Ванильное» с приложением документальных доказательств (в период с 2020 года по настоящее время);
5. осуществляется ли реализация мороженого «Пломбир с ароматом ванили», «Ванильное» в настоящее время с приложением

документальных доказательств;

6. в связи с чем при оформлении мороженого «Пломбир с ароматом ванили», «Ванильное» используется та же цветовая гамма и смысловое наполнение (в синебелокрасном тонах с изображением белого медведя), что и мороженого «шоколадный», «ПЛОМБИР на СЛИВКАХ» производства ООО «Фабрика мороженого «Славица»? Подробно изложить письменную мотивированную позицию;
7. информацию об объемах производства и реализации на территории РФ мороженого «Пломбир с ароматом ванили», «Ванильное» за период с 2020 г. по настоящее время с разбивкой по регионам РФ, с приложением документальных доказательств;
8. копии товарных накладных по договорам поставки № 1 от 01.01.2023, заключенного с ООО «Умка», № 74 от 03.03.2020, заключенного с ООО «ЭкоПлюс» за период с 2022-2023 г. (по 1 товарной накладной в месяц).

5. ООО «Фабрика мороженого «Славица» **в срок до 09 ноября 2023 года** представить следующие документы и материалы (копии документов должны быть надлежащим образом заверены):

1. имеющуюся информацию о регионах Российской Федерации, в которых реализуется товар «Пломбир с ароматом ванили», «Ванильное» с приложением подтверждающих документов;
2. перечень регионов РФ, в которых осуществляется реализация «шоколадный», «ПЛОМБИР на СЛИВКАХ»;
3. копии действующих договоров, на основании которых осуществляется реализация рассматриваемой продукции (мороженое «шоколадный», «ПЛОМБИР на

СЛИВКАХ») в настоящее время;

4. иные сведения и документы, имеющие отношение к рассмотрению дела.
1. Сведения, составляющие коммерческую тайну, разглашению не подлежат.
2. Сообщаем, что Вы вправе принять участие в заседании комиссии посредством удаленного доступа по ссылке: <https://fas1.tconf.rt.ru/c/3543766944>.
3. С материалами дела можно ознакомиться по письменному ходатайству в Марийском УФАС России, кабинет 4, контактный телефон (8362) 41-76-21.
4. Полномочия ответчика должны быть подтверждены соответствующими документами.
5. В соответствии с частью 5 статьи 19.8 КоАП РФ непредставление или

несвоевременное представление в антимонопольный орган сведений (информации), предусмотренных антимонопольным законодательством Российской Федерации, в том числе непредставление сведений (информации) по соответствующему требованию, за исключением случаев, предусмотренных частями 3, 4 и 7 указанной статьи, а равно представление в антимонопольный орган заведомо недостоверных сведений (информации), за исключением случаев, предусмотренных частью 8 статьи 19.8 КоАП РФ влечет наложение административного штрафа на должностных лиц - от десяти тысяч до пятнадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от пятидесяти тысяч до пятисот тысяч рублей.

Председатель Комиссии