

РЕШЕНИЕ

г.

Брянск

Резолютивная часть решения оглашена «10» мая 2017г.

В полном объеме решение изготовлено «24» мая 2017г.

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

Председатель комиссии: «.....»

Члены комиссии:

«.....»

«.....»

«.....»

«.....»

рассмотрев дело №32 по признакам нарушения ООО «Брянский мясоперерабатывающий комбинат» [части 2 ст. 14.6](#) Федерального Закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в использовании упаковки колбасы вареной «Докторской» и «Любительской» ГОСТ в оболочке целлофан под торговой маркой «Царь-Мясо» сходной до степени смешения с упаковкой колбасы вареной «Докторской» и «Любительской» ГОСТ в оболочке целлофан под торговой маркой «Брянский мясокомбинат», после перерыва объявленного до 10.05.2017г. до 10.00 час.

в присутствии на заседании:

«.....» – представителя ОАО «Брянский мясокомбинат», действующего на основании доверенности №02 от 09.01.2017г.,

«.....» – представителя ООО «Брянский мясоперерабатывающий комбинат», действующей на основании доверенности б/н от 16.01.2017г.,

«.....» - представителя ООО «Брянский мясоперерабатывающий комбинат», действующей на основании доверенности б/н от 16.01.2017г.,

«.....» – представителя ООО «Брянский мясоперерабатывающий комбинат», действующего по доверенности №1 от 02.05.2017г.

установила:

Настоящее дело возбуждено в связи с поступившим 19.09.2016г. вх.6941 заявлением ОАО «Брянский мясокомбинат», дополнениями от 09.11.2016г., 08.12.2016г., на действия ООО «Брянский мясоперерабатывающий комбинат» в части производства и реализации колбасы вареной «Докторской» и «Любительской» ГОСТ в оболочке целлофан торговой марки «Царь-Мясо», внешний вид которой полностью скопирован и по всем параметрам (за исключением логотипа) напоминает продукцию ОАО «Брянский мясокомбинат».

Как следует из заявления производство и реализация колбасы вареной «Докторская» и «Любительская» ГОСТ в оболочке целлофан под торговой маркой «Брянский мясокомбинат» начато с января 2007 года по ГОСТ-Р52196-2003. С 2013 года предприятие использует ГОСТ-Р52196-2011, цветовая гамма упаковки не менялась с 2007 года.

Производство и реализация колбасы вареной «Докторская» и «Любительская» ГОСТ в оболочке целлофан под торговой маркой «Царь-Мясо» осуществляется с июня 2016 года.

На рынке города Брянска и Брянской области ООО «Брянский мясоперерабатывающий комбинат» является конкурентом ОАО «Брянский мясокомбинат». В связи с появлением на рынке колбасы вареной «Докторская» и «Любительская» ГОСТ в оболочке целлофан под торговой маркой «Царь-Мясо», реализация продукции ОАО «Брянский мясокомбинат» снизилась.

ОАО «Брянский мясокомбинат» считает, что действия ООО «Брянский мясоперерабатывающий комбинат», который использует при производстве колбасы вареной «Докторской» и «Любительской» ГОСТ в оболочке целлофан под торговой маркой «Царь-Мясо» упаковку, схожую до степени смешения с упаковкой колбасы вареной «Докторской» и «Любительской» ГОСТ в оболочке целлофан под торговой маркой «Брянский мясокомбинат», являются недобросовестной конкуренцией, что не допускаются в соответствии со ст. 14.6 Закона о защите конкуренции.

В качестве подтверждения своих доводов ОАО «Брянский мясокомбинат» представило заключение эксперта Брянской торгово-промышленной палаты №091-03-02000 от 07.12.2016г., в котором сделан вывод о том, что этикетки названных колбас являются сходными до степени смешения, так как ассоциируются между собой в целом и могут ввести потребителя в заблуждение относительно производителя. Товарные знаки на этикетках не занимают доминирующего положения и не влияют на общее восприятие этикеток потребителями.

ООО «Брянский мясоперерабатывающий комбинат» в рамках рассмотрения дела представило материалы и пояснения, указав, что в соответствии с Гражданским кодексом РФ упаковка относится к объектам интеллектуальной собственности, т.к. является не только результатом творчества, но и средством индивидуализации. С ее помощью можно отличить однородные товары разных производителей. Исключительные права на упаковку как объект промышленной собственности возникают с момента ее регистрации в Патентном ведомстве РФ. Данные правоотношения регулируются гл. 72 ч. 4 ГК РФ.

Колбаса вареная «Докторская» и «Любительская» ГОСТ в оболочке целлофан производятся и другими мясоперерабатывающими предприятиями: ОАО «Великолукский мясокомбинат», ОАО «Содружество», ООО «Деснянский мясокомбинат», ТД «Останкино», ООО «Владпродукт».

У ООО «БМПК» не имеется сведений о том, что ООО «БМК» имеет исключительные права на упаковку колбасы вареной «Докторской» и «Любительской» ГОСТ в оболочке целлофан.

На указанных видах колбас имеются изображения товарных знаков «Брянский мясокомбинат» и «Царь-Мясо». Т.е. распространяемая на данных колбасах информация обоими субъектами соответствует действительности, не используются обозначения, которые ассоциируются у потребителей с другим лицом.

В качестве доказательства ООО «Брянский мясоперерабатывающий комбинат» представило заключение эксперта ООО «Научно-производственное объединение экспертиза» №009Э-02/17 от 10.03.2017г., из которого следует:

Представленные на исследования образцы вареной колбасы ГОСТ Р52196-2011, «ДОКТОРСКАЯ», «ЛЮБИТЕЛЬСКАЯ» производителей ООО «Брянский мясоперерабатывающий комбинат» и ОАО «Брянский мясокомбинат» в оболочке целлофан упакованных в потребительскую вакуумную упаковку с изображением на этикетках товарных знаков ООО «БМПК» и ОАО «БМК» - не являются сходными до степени смешения.

Изучив представленные сведения, документы, заслушав пояснения лиц, участвующих в рассмотрении дела, Комиссией установлено:

В Брянское УФАС России поступило заявление вх.№6941 от 19.09.2016г. ОАО «Брянский мясокомбинат» с дополнениями от 09.11.2016г., 08.12.2016г, на действия ООО «Брянский мясоперерабатывающий комбинат» в части производства и реализации колбасы вареной «Докторской» и «Любительской» ГОСТ в оболочке целлофан торговой марки «Царь мясо», внешний вид которой полностью скопирован и по всем параметрам (за исключением логотипа) напоминает продукцию ОАО «Брянский мясокомбинат».

В адрес Брянского УФАС России сторонами представлены две экспертизы.

Как следует из результатов проведенной экспертизы Брянской торгово-промышленной палаты №091-03-02000 от 07.12.2016г., представленной ОАО «Брянский мясокомбинат» установлено, что предъявленные на экспертизу этикетки колбасы вареной в оболочке целлофан, выпускаемой ООО «Брянский мясоперерабатывающий комбинат» под торговой маркой «Царь-мясо» и ОАО «Брянский мясокомбинат» под торговой маркой «Брянский мясокомбинат» с маркировкой «колбаса вареная ДОКТОРСКАЯ» имеют обозначения, которые по совокупности признаков являются сходными до степени смешения, т.к. ассоциируются между собой в целом, и могут ввести потребителей в заблуждение относительно производителя. Предъявленные на экспертизу этикетки колбасы вареной в оболочке целлофан, выпускаемой ООО «Брянский мясоперерабатывающий комбинат» под торговой маркой «Царь-мясо» и ОАО «Брянский мясокомбинат» под торговой маркой «Брянский мясокомбинат» с маркировкой «колбаса вареная ЛЮБИТЕЛЬСКАЯ» имеют обозначения, которые по совокупности признаков являются сходными до степени смешения, т.к. ассоциируются между собой в целом, и могут ввести потребителей в заблуждение относительно производителя.

Согласно результатам проведенной экспертизы ООО «Научно-производственное объединение экспертиза» №009Э-02/17, представленной ООО «Брянский мясоперерабатывающий комбинат», представленные на исследования образцы вареной колбасы ГОСТ Р52196-2011, «ДОКТОРСКАЯ», «ЛЮБИТЕЛЬСКАЯ» производителей ООО «Брянский мясоперерабатывающий комбинат» и ОАО «Брянский мясокомбинат» в оболочке целлофан, упакованных в потребительскую вакуумную упаковку с изображением на этикетках товарных знаков ООО «БМПК» и ОАО «БМК» - не являются сходными до степени смешения.

Упаковка колбасы варёной целлофан ГОСТ Р52196-2011, «ДОКТОРСКАЯ», «ЛЮБИТЕЛЬСКАЯ» ООО «БМПК» в потребительской вакуумной упаковке содержит 19 элементов художественно-графического и 7 полных словесных сочетаний товарного знака для индивидуализации товаров юридических лиц ООО «БМПК» № 500629.

Упаковка колбасы варёной целлофан ГОСТ Р52196-2011, «ДОКТОРСКАЯ», «ЛЮБИТЕЛЬСКАЯ» ОАО «БМК» в потребительской вакуумной упаковке

содержит 1 элементов художественно-графического и словесного сочетания товарного знака для индивидуализации товаров юридических лиц ОАО «БМК» № 437736.

Представленные на исследования образцы вареной колбасы ГОСТ Р52196-2011, «ДОКТОРСКАЯ», «ЛЮБИТЕЛЬСКАЯ» в оболочке целлофан с изображением на этикетках товарных знаков ООО «БМПК» и ОАО «БМК» - не являются сходными до степени смешения.

Представленные на исследования образцы этикеток колбасы вареной ГОСТ Р52196-2011, «ДОКТОРСКАЯ», «ЛЮБИТЕЛЬСКАЯ» с изображением на них товарных знаков ООО «БМПК» и ОАО «БМК» - не имеют сходства до степени смешения.

Таким образом, ответчиком представлена экспертиза с выводами, противоречащими выводам экспертизы, представленной заявителем.

Комиссией Брянского УФАС России было предложено ОАО «Брянский мясокомбинат» и ООО «Брянский мясоперерабатывающий комбинат» в рамках рассмотрения дела провести третью экспертизу в организации, которую выберет антимонопольный орган. Оплату экспертизы произвести на паритетных основах.

ООО «Брянский мясоперерабатывающий комбинат» отказалось от проведения экспертизы, так как считает, что заключение эксперта ООО «Научно-производственное объединение экспертиза» №009Э-02/17 достоверным, а проведенная экспертиза Брянской торгово-промышленной палаты не является объективной и независимой

ОАО «Брянский мясокомбинат» в информации исх.№5/340 от 27.04.2017г. указало, что не возражает в проведении экспертизы в учреждениях Роспатента и расходы на ее проведение будут распределены с ООО «Брянский мясоперерабатывающий комбинат» поровну. При этом, в рассмотрении дела 03.05.2017г. представителем ОАО «Брянский мясокомбинат» было заявлено, что так как противоположная сторона против проведения независимой экспертизы считаем проведение ее нецелесообразным. Экспертиза, которую представило ООО «Брянский мясоперерабатывающий комбинат» проведена не компетентным специалистом и органом, который не вправе проводить ее, следовательно данная экспертиза не является доказательством по делу. Также было заявлено ходатайство о принятии решения по имеющимся в деле материалам.

Таким образом, согласие ОАО «Брянский мясокомбинат» и ООО «Брянский мясоперерабатывающий комбинат» на проведение экспертизы, не получено.

В связи с тем, что в материалах дела имеются две экспертизы с выводами, противоречащими друг другу, Комиссией Брянского УФАС России данные

экспертизы не могут быть приняты как доказательства по делу.

Кроме того, из представленных сведений об объеме реализации продукции, выпускаемой ОАО «Брянский мясокомбинат» (исх.5/124 от 09.02.2017г.) и ООО «Брянский мясоперерабатывающий комбинат» (исх.№48 от 10.03.2017г.), в том числе колбасы вареной «Докторская» и «Любительская» ГОСТ в оболочке целлофан за 2016г. не установлено факта снижения реализации указанной продукции.

В соответствии с п.9 ст.4 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «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.

Для квалификации действий в качестве недобросовестной конкуренции необходимо установить все перечисленные признаки, в частности: наличие конкурентных отношений между субъектами, что предполагает осуществление ими фактической деятельности на одном товарном рынке и в пределах определенных географических границ (на определенной территории), а также наличие соперничества, состязательности между ними на данном рынке; при наличии конкурентных отношений совершение одним из хозяйствующих субъектов каких-либо действий, которые противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости, направлены на приобретение преимуществ перед конкурентом, причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам, либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

При этом, недоказанность одного из названных обстоятельств исключает возможность квалификации действий хозяйствующего субъекта в качестве нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации в виде недобросовестной конкуренции.

Вместе с тем, Комиссией Брянского УФАС России не установлено наличия всех условий, необходимых для квалификации действий ООО «Брянский мясоперерабатывающий комбинат» как акта недобросовестной конкуренции, а именно: доказательства противоречия законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости, причинения или возможности причинения убытков хозяйствующему субъекту - конкуренту либо нанесения или возможности нанесения вреда его деловой репутации.

На основании вышеизложенного Комиссия Брянского УФАС России по

рассмотрению дела №32 пришла к выводу об отсутствии в действиях ООО «Брянский мясоперерабатывающий комбинат», нарушения части 2 ст. 14.6 Закона о защите конкуренции.

Руководствуясь статьей 23, частями 1-2 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, пунктом 1 части 1 статьи 48, Федерального Закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

решила:

Рассмотрение дела № 32 в отношении ООО «Брянский мясоперерабатывающий комбинат» прекратить ввиду отсутствия нарушения антимонопольного законодательства, в рассматриваемых комиссией действиях.

Председатель комиссии
«.....»

Члены комиссии
«.....»

«.....»

«.....»

«.....»

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