

## ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О НАЗНАЧЕНИИ ДЕЛА № 034/01/14.6-163/2021 О НАРУШЕНИИ

АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

К РАССМОТРЕНИЮ

01 марта 2021 Волгоград

Председатель Комиссии Волгоградского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства

УСТАНОВИЛ:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Волгоградской области (далее - Управление) поступило заявление ООО «Владимирский стандарт» (вх. № 12464 от 14.12.2020, далее - заявитель) в отношении ООО «Волжский мясокомбинат» (далее также ответчик).

Поводом для обращения с заявлением стали действия ООО «Волжский мясокомбинат», которое реализует собственную колбасную продукцию на территории Южного федерального округа (далее - ЮФО) в упаковке, имитирующей, как считает заявитель, внешний вид упаковки колбасной продукции ООО «Владимирский стандарт».

Заявитель указал, что является производителем колбасной и иной мясной продукции, широко известной российским потребителям. Продукция Заявителя представлена на территории 50 регионов России, включая территорию ЮФО.

Заявитель сотрудничает с крупнейшими торговыми сетями России: «X5 Retail Group», «Магнит», «Глобус», «Дикси», «Ашан», «Атак», «Лента», «Верный» и др.

Заявитель указал, что осуществляет производство и реализацию широкого спектра вареных колбас, включая наиболее популярные и известные среди потребителей вареных колбас: «Любительская» и «Докторская». На упаковку указанных колбас Заявителя нанесен логотип, права на который охраняются в соответствии со свидетельством на товарный знак (знак обслуживания) № 679401 от 13.12.2017.

Как указано на официальном сайте ответчика (<http://www.vmprodukt.ru>), Волжский мясокомбинат - это ведущее предприятие мясопереработки ЮФО, продукция которого реализуется по каналам сбыта Волгограда и области, а также в соседние регионы - Саратовская, Астраханская и Ростовская области, Ставропольский и Краснодарский края. Ассортимент представлен колбасными изделиями, деликатесами из охлажденного мяса. В числе прочего, ответчик осуществляет производство и реализацию вареных колбас, включая вареные колбасы сортов «Любительская» и «Докторская».

На сайте <http://www.vmprodukt.ru> указано, что «Волжский Мясокомбинат» имеет широкую сеть дистрибуции, обеспечивающую доставку продукции в торговых

точках сетевых и розничных партнеров, а также фирменных магазинах. Осуществляется прямая доставка продукции более чем 8500 клиентам в ЮФО. В числе партнеров ООО «Волжский мясокомбинат» указаны торговые сети, включая «Магнит», «Лента», «Почпочка», «Зельгрос».

Учитывая вышеизложенное, заявитель делает вывод о наличии конкурентных отношений между ООО «Владимирский стандарт» и ООО «Волжский мясокомбинат» на рынке колбасной продукции. При этом заявитель отмечает, что, как следует из информации, размещенной на официальном сайте ответчика, колбасы конкурентов реализуются в одних и тех же регионах.

В июне 2020 года заявителем были выявлены факты реализации колбасы вареной («Любительская ВМ Стандарт» и «Докторская ВМ Стандарт») производства ООО «Волжский мясокомбинат» с обозначением, сходным до степени смешения с товарным знаком, зарегистрированным заявителем по свидетельству на товарный знак (знак обслуживания) № 679401 от 13.12.2017.

Также ООО «Владимирский стандарт» указывает, что упаковка колбасы ответчика имитирует внешний вид упаковки колбасы заявителя, в том числе с использованием обозначения, до степени смешения сходным с товарным знаком Заявителя.

В обоснование сходности до степени смешения заявитель ссылается на Правила составления, подачи и рассмотрения документов, являющихся основанием для совершения юридически значимых действий по государственной регистрации товарных знаков, знаков обслуживания, коллективных знаков, утвержденные приказом Минэкономразвития России от 20.07.2015 № 482.

Кроме того, заявитель обратился в Фонд ВЦИОМ с просьбой провести социологическое исследование. Результаты исследования отражены в отчете ВЦИОМ «Мнение респондентов относительно сходства/различия упаковки колбасы производства компании «Владимирский стандарт», с одной стороны, и упаковки колбасы производства «Мясокомбинат Волжский», с другой стороны, а также сходства/различия обозначений, используемых для маркировки данных колбас», 2020 год (далее - Опрос ВЦИОМ). Результаты Опроса подтверждают сходство упаковки колбас, производства заявителя и ответчика.

Так заявитель указывает, что упаковка колбасы «Докторская» (ООО «Волжский мясокомбинат») имеет существенное сходство с упаковкой колбасы «Докторской» (ООО «Владимирский стандарт») по следующим признакам:

- цветовая гамма упаковки (сочетание синего цвета с белым);
- сходное расположение графических элементов на упаковке (широкая синяя продольная полоса занимает верхнюю часть упаковки, узкая синяя полоса нижнюю часть упаковки, логотип нанесен на верхнюю часть синей полосы);
- изображение и расположение словесных элементов упаковки (название колбас расположено по центру белой полосы и выполнено контрастным синим цветом, похожими шрифтами, при этом наименование нанесено более крупным шрифтом, над ним нанесена надпись «Колбаса вареная», под ним - «Стандарт») и т.д.

Согласно Опросу ВЦИОМ большинство респондентов (84% в городах пересечения

и 79% в крупных городах Московской области, Владимирской области, Рязанской и Ивановской областей, Республики Мордовия) считают упаковки колбас «Докторская» производства Заявителя и «Докторская» производства ответчика схожими. При этом в качестве основных схожих элементов респонденты отметили цветовую гамму, название, полоса с графическими элементами.

Сходство упаковок, как считает заявитель, наглядно демонстрируется при фактической выкладке продукции на прилавках в магазинах розничной торговли.

В своём заявлении ООО «Владимирский стандарт» обосновывает также наличие различительной способности упаковки собственного производства, указывая на следующее:

- колбаса производства заявителя известна российским потребителям с 2017 года, при этом узнаваемость характеризуется активной маркетинговой политикой заявителя и характерным дизайном упаковки, отличительной особенностью которого является использование изображения товарного знака в качестве центрального элемента дизайна.

- большинство респондентов, участвовавших в Опросе ВЦИОМ, считают, что колбаса производства заявителя в представленной при Опросе упаковке, появилась на рынке колбасных изделий раньше колбасы ответчика в упаковке, имитирующей упаковку Заявителя. До начала социологического Опроса ВЦИОМ только немногие респондентов были знакомы с колбасой, выпускаемой ответчиком.

Действия ООО «Волжский мясокомбинат» рассматриваются ООО «Владимирский стандарт» как акт недобросовестной конкуренции.

Заявитель считает, что в результате незаконных действий по введению в оборот колбасы «Любительская ВМ Стандарт» и «Докторская ВМ Стандарт» в упаковках, копирующих дизайн упаковок колбасы «Докторская Стандарт» и «Любительская стандарт» заявителя, ООО «Волжский мясокомбинат» получает преимущества в предпринимательской деятельности, которые он не получил бы при условии правомерного поведения.

Имитация упаковки колбасы заявителя позволяет ответчику сокращать собственные издержки на разработку, дизайн продукции. Заявитель указывает, что за последние два года на продвижение бренда «Владимирский стандарт» заявитель затратил миллионные бюджеты, большая часть из которых была направлена непосредственно на рекламные расходы, в том числе проведение телевизионных рекламных кампаний, рекламу в сети Интернет, рекламные акции и мероприятия в местах продажи продукции и т.д.

Учитывая вышеизложенное, ООО «Волжский мясокомбинат» получает возможность без дополнительных расходов увеличивать потребительский спрос на свою продукцию, обусловленный фактом смешения, и, соответственно, получать дополнительную прибыль. В свою очередь, заявитель может нести убытки в виде упущенной выгоды в результате оттока части потребителей.

Заявитель указывает, что рынок вареных колбас является высоко конкурентным, поскольку на нём представлено большое количество производителей, многие из которых широко известны потребителям. С учётом этого для производителя даже

незначительный отток покупателей является чувствительным, Это обуславливает особую значимость для заявителя сохранения своего уникального узнаваемого дизайна производителя.

В ходе рассмотрения заявления антимонопольным органом было установлено, что по состоянию на 22.02.2021 в магазинах ООО «Волжский мясокомбинат» (в частности, на остановочном пункте напротив дома № 120а по пр. Ленина в г. Волжский, Волгоградская область) продолжается реализация вареных колбас «Любительская ВМ Стандарт» и «Докторская ВМ Стандарт» в упаковках, указанных заявителем.

Под недобросовестной конкуренцией в соответствии с п. 9. ст. 4 Закона о защите конкуренции понимаются 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 действиях ООО «Волжский мясокомбинат» (ОГРН: 1133435005659, дата присвоения ОГРН: 14.10.2013, ИНН: 3435307723, КПП: 343501001, адрес: г. Волжский, Волгоградская область, ул. Пушкина, 45 Т) содержатся квалифицирующие признаки недобросовестной конкуренции, а именно:

- действия совершены хозяйствующим субъектом. .

Рассматриваемые действия совершены хозяйствующим субъектом по смыслу п. 5 ст. 4 Закона о защите конкуренции, коммерческой организацией, осуществляющей деятельность, приносящую ей доход, основным видом деятельности которой является производство мяса в охлажденном виде

- направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности,

- противоречат законодательству Российской Федерации, требованиям добропорядочности и справедливости.

В соответствии с п. 3 ст. 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. Аналогичный запрет содержится и в ст. 10 (bis) парижской, конвенции об охране промышленной собственности.

Как указал Конституционный суд РФ в определении от 01.04.2008 № 450-О-О, Российская Федерация является участником международных соглашений в области защиты интеллектуальной и промышленной собственности - патентов, товарных знаков, промышленных образцов и т.д., в том числе Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20 марта 1883 года (далее - Конвенция), согласно статье 10.bis которой всякий акт, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах, считается актом недобросовестной

конкуренции.

Такое понимание недобросовестной конкуренции было воспринято федеральным законодателем и нашло отражение в Законе о защите конкуренции (п. 9 ст. 4 и ст. 14), трактующем недобросовестную конкуренцию как деятельность, направленную на получение преимуществ, которая может противоречить не только законодательству и обычаям делового оборота (пункт 1 статьи 5 Гражданского кодекса Российской Федерации), но и требованиям добропорядочности, разумности и справедливости, что расширяет область судебного усмотрения в сфере пресечения недобросовестной конкуренции и связано с многообразием форм и методов недобросовестной конкуренции, не все из которых могут прямо противоречить законодательству или обычаям делового оборота.

Согласно положениям статьи 10.bis Конвенции 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 связи с этим опасным для целей правового регулирования является даже возникновение у потребителя неоправданных ассоциаций с конкретным субъектом хозяйственной деятельности и его продукцией на определенном товарном рынке, в условиях конкурентной среды.

Объектом нарушения в данном случае являются основы надлежащей, конкурентной экономической деятельности на товарном рынке. Ущемление интересов хозяйствующего субъекта выражается в потенциальной угрозе недополучения прибыли ввиду заблуждения отдельных потенциальных потребителей относительно лица, к которому они обращаются за оказанием соответствующих услуг и как результат заключение договоров с конкурентом, неправомерно использующим обозначение, права на которое принадлежат заявителю.

- действия могут причинить убытки хозяйствующим субъектам – конкурентам. Заявитель - конкурент данного лица, осуществляющий аналогичные виды деятельности может понести убытки в виде упущенной выгоды (ч. 2 ст. 15 ГК РФ), благодаря перераспределению спроса от потребителей, которые могут принять его товар за товар конкурента.

Статьей 14.6 Закона о защите конкуренции установлен запрет на недобросовестную конкуренцию 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 частности, запрещено:

- 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 (п. 1 ст. 14.6 Закона о защите конкуренции),

а также

- 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 (п. 2 ст. 14.6 Закона о защите конкуренции).

Как указывает заявитель, колбаса «Любительская ВМ Стандарт» и «Докторская ВМ Стандарт» реализуется ответчиком в упаковках, которые в значительной степени имитируют внешний вид упаковки колбасы заявителя. Ответчик фактически использует в несколько переработанном виде общий дизайн упаковки, в том числе неохранные элементы упаковки колбасы заявителя, а также товарный знак заявителя, используемый как элемент дизайна упаковки.

На основании изложенного издан приказ Волгоградского УФАС России от 26.02.2021 № 17 о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения ООО «Волжский мясокомбинат» (ОГРН: 1133435005659, дата присвоения ОГРН: 14.10.2013, ИНН: 3435307723, КПП: 343501001, адрес: г. Волжский. Волгоградская область, ул. Пушкина, 45 Т) п. 1 ст. 14.6 и п. 2 ст. 14.6 Закона о защите конкуренции.

Руководствуясь ч. 13 ст. 44 Закона о защите конкуренции,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Назначить дело № 034/01/14.6-163/2021 к рассмотрению на 23 марта 2021 года в 10 часов 00 минут по адресу: г. Волгоград, ул. 7-ая Гвардейская, д.12, зал заседаний (5-ый этаж, левое крыло здания).

2. Привлечь к участию в рассмотрении дела:

- в качестве ответчика ООО «Волжский мясокомбинат» (ОГРН: 1133435005659, дата присвоения ОГРН: 14.10.2013, ИНН: 3435307723, КПП: 343501001, адрес: г. Волжский. Волгоградская область, ул. Пушкина, 45 Т),

- в качестве заявителя ООО «Владимирский стандарт» (600910, Владимирская обл., г. Радужный, квартал 13/13, д. 20, ОГРН: 1113340004062, дата присвоения ОГРН: 31.03.2011, ИНН: 3308006635, КПП: 330801001).

3. ООО «Волжский мясокомбинат» представить на заседание Комиссии следующие документы и материалы:

- письменные объяснения по факту, послужившему основанием для возбуждения дела № 034/01/14.6-163/2021 с приложением подтверждающих позицию ответчика документов,

- иную информацию, которую ответчик считает необходимой для полного,

всестороннего и объективного рассмотрения дела.

4. ООО «Владимирский стандарт» представить на заседание Комиссии следующие документы и материалы:

- дополнительную к ранее представленной информацию, которую заявитель считает необходимой для полного, всестороннего и объективного рассмотрения дела.

Председатель Комиссии