З А К Л Ю Ч Е Н И Е

об обстоятельствах рассматриваемого дела № 6-30/18тр

05 февраля 2019 года г. Саратов

Комиссия Саратовского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства № 6-30/18тр (далее – Комиссия) в составе:

1. …… - руководитель управления, председатель Комиссии;

2. …… - заместитель руководителя управления, член Комиссии;

3. …… - начальник отдела контроля рынков, член Комиссии;

в присутствии представителей:

1) ОАО «Черкизовский мясоперерабатывающий завод» – …… (доверенность от ЧМПЗ/18/0157 № 10.05.2018) (до перерыва);

2) ООО «Линия Вкуса» – …… (доверенность от 26.08.2018) и …… (доверенность от 24.10.2018),

рассмотрев дело № 6-30/18тр по признакам нарушения п. 1 ст. 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) в отношении ООО «Линия Вкуса» (ОГРН 1086455001962, ИНН/КПП 6455048487/644901001, 413112, Саратовская обл., г. Энгельс, ул. Лесозащитная, д. 59/1),

УСТАНОВИЛ:

В адрес Саратовского УФАС России поступило заявление ОАО «Черкизовский мясоперерабатывающий завод» (ОГРН 1027700126849, ИНН/КПП 7718013714/774850001, 107143, г. Москва, ул. Пермская, вл. 5) (далее – Заявитель, ОАО «ЧМПЗ») о недобросовестной конкуренции со стороны ООО «Линия Вкуса» (ОГРН 1086455001962, ИНН/КПП 6455048487/644901001, 413112, Саратовская обл., г. Энгельс, ул. Лесозащитная, д. 59/1) (далее – Общество), выразившейся в незаконном использовании исключительного права на средства индивидуализации товаров, работ и услуг, а именно: в незаконном использовании словесного товарного знака «Качество от фермы до прилавка», а также изобразительного товарного знака «Мужик с вилами», на котором изображены поле с бороздами, человек с вилами в комбинезоне и шляпе, корова и свинья, колбасное изделие и грузовик, при введении в оборот продовольственного товара – ветчина «Купеческая» (далее – Заявление).

Согласно документам, представленным в составе заявления, указанные товарные

знаки зарегистрированы, в том числе, в отношении товаров 29 класса Международной классификации товаров и услуг (МКТУ) на основании свидетельств Государственного реестра товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации № 329267 от 10.06.2007 и № 589472 от 03.10.2016.

Правообладателем товарного знака № 329267 является ОАО «Группа «Черкизово» которое предоставило право его использования ОАО «ЧМПЗ».

Правообладателем товарного знака № 589472 является ОАО «ЧМПЗ».

Из Заявления следует, что в ходе проведения проверки на наличие контрафактной продукции, реализуемой в магазинах торговой сети ООО «ТК Лето» по адресам: г. Ульяновск, ул. Корунова, д. 23а и г. Ульяновск, ул. Рябикова д. 116, был установлен факт реализации товара: ветчина «Купеческая», произведенного ООО «Линия Вкуса», при маркировке которого использовались: словесное обозначение «Качество от фермы до прилавка», а также изображение человека с вилами в комбинезоне, коровы и свиньи, грузовика.

Заявитель обращает внимание, также на то, что ООО «Линия Вкуса» использует словесное обозначение «Качество от фермы до прилавка», совпадающее во всех элементах с товарным знаком «Качество от фермы до прилавка» ОАО «Группа «Черкизово», при производстве и реализации колбасной продукции – товара того же класса МКТУ, в отношении которого данный знак был зарегистрирован.

В соответствии с приказом Роспатента от 31.12.2009 № 197 «Об утверждении Методических рекомендаций по проверке заявленных обозначений на тождество и сходство» товарные знаки признаются тождественными, если они полностью совпадают, т.е. являются одинаковыми.

Кроме того, из заявления следует, что ООО «Линия Вкуса» при маркировке производимой им ветчины использует изображения человека с вилами в комбинезоне, коровы и свиньи, грузовика. Данные изображения являются сходными до степени смешения с изобразительным товарным знаком ОАО «ЧМПЗ» № 589472 «Мужик с вилами» набором элементов, последовательностью их изображения, сочетанием цветов и тонов, внешней формой, смысловым значением, видом и характером изображений.

В соответствии с ч. 1, 3 ст. 1484 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака в соответствии со ст. 1229 ГК РФ любым не противоречащим закону способом и 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.

Из Заявления следует правообладателями товарных знаков № 329267 и № 589472 права на их использование ООО «Линия Вкуса» не предоставлялось.

Информация о том, что ООО «Линия Вкуса» не предоставлялись права на использование товарных знаков № 329267 и № 589472 подтверждается, в том числе,

информацией, размещенной в открытых реестрах ФГБУ «Федеральный институт промышленной собственности».

Таким образом, ООО «Линия Вкуса» использует обозначения, сходные до степени смешения с товарными знаками № 329267 и № 589472 в отсутствие на это прав.

В целях выяснения указанных в заявлении обстоятельств Саратовским УФАС России был направлен запрос в адрес ООО «Линия Вкуса» о предоставлении информации.

Из представленных ООО «Линия Вкуса» документов и информации следует, что Общество в тестовом порядке, в период с 01.04.2018 по 04.04.2018, осуществило производство и реализацию в ООО «ТК Лето» (ОГРН 1137327001030, ИНН/КПП 7327067461/732601001, 432035, г. Ульяновск, ул. Профсоюзная, д. 58, пом. 8), 109 кг. ветчины «Купеческая», с целью оценки спроса на продукт.

Согласно письменным пояснениям ООО «Линия Вкуса» рассматривало несколько макетов этикетки, для маркировки вновь запускаемого в оборот продукт – ветчина «Купеческая», не схожих до степени смешения с аналогичными образцами реализуемой продукции другими производителями, в последствии ООО «Линия Вкуса» приняло решение об утверждении макета в ином исполнении, нежели при осуществлении тестовых продаж.

Представленный ООО «Линия Вкуса» макет утвержденной этикетки имеет иное словесное обозначение «свежесть от фермы до полки», а также содержит иной изобразительный ряд - поле с бороздами, корова и свинья, зеленый листок с надписью «Свеже продукт».

Из пояснений лиц, участвующих в деле, а также из материалов дела № 6-30/18тр следует, что ОАО «ЧМПЗ» и ООО «Линия Вкуса» являются конкурентами на рынке реализации ветчины и колбасных изделий на территории Российской Федерации.

Письмом исх. № АК/59390/18 от 30.07.2018 ФАС России наделила Саратовское УФАС России полномочиями по рассмотрению заявления ОАО «ЧМПЗ» по существу.

27.09.2018 в Саратовское УФАС России поступили дополнительные пояснения ОАО «ЧМПЗ», согласно которым на прилавках магазинов вновь был обнаружен продукт ООО «Линия Вкуса» - ветчина «Купеческая» в упаковке схожей до степени смешения с упаковкой ОАО «ЧМПЗ». На упаковке продукта ООО «Линия Вкуса» - ветчина «Купеческая» было размещено словесное обозначение «Свежесть от фермы до прилавка», сходное до степени смешения с товарным знаком ОАО «ЧМПЗ» - «Качество от фермы до прилавка» (свидетельство № 329267). Кроме того, на указанной упаковке повторялись изобразительные и цветовые элементы упаковки ОАО «ЧМПЗ».

28.09.2018 в ходе рассмотрения дела № 6-30/18тр представитель ООО «Линия Вкуса» пояснил, что продукт ООО «Линия Вкуса» - ветчина «Купеческая» первоначально выпускался в упаковке с использованием словесного обозначения «Качество от фермы до прилавка», а также с использованием изображения человека с вилами в комбинезоне и шляпе, коровы и свиньи и грузовика. Вместе с тем, представитель ООО «Линия Вкуса» пояснил, что выпуск данного продукта в

указанной упаковке являлся тест-партией и был направлен на изучение возможности продаж.

30.10.2018 в ходе рассмотрения дела № 6-30/18тр ООО «Линия Вкуса» представило дополнительные письменные пояснения, согласно которым действия ООО «Линия Вкуса» по размещению на этикетке продукта ООО «Линия Вкуса» - ветчина «Купеческая» обозначений, имеющих признаки схожести с товарными знаками ОАО «ЧМПЗ», не были направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности. Данная этикетка использовалась ООО «Линия Вкуса» непродолжительное время и ее замена произошла до получения претензии от ОАО «ЧМПЗ».

Вместе с тем, факт реализации ООО «Линия Вкуса» товара в упаковке с использованием словесного обозначения «Качество от фермы до прилавка», а также с использованием изображения человека с вилами в комбинезоне и шляпе, коровы и свиньи и грузовика, в течение непродолжительного времени не опровергает факт использования ООО «Линия Вкуса» указанных обозначений.

Относительно введения в оборот ООО «Линия Вкуса» продовольственного товара – ветчина «Купеческая» в упаковке с использованием словесного обозначения «Качество от фермы до прилавка», а также с использованием изображения человека с вилами в комбинезоне и шляпе, коровы и свиньи и грузовика, Комиссия приходит к следующим выводам.

28.01.2019 ОАО «ЧМПЗ» представило письменные пояснения, согласно которым в ходе закупки от 06.04.2018 был установлен факт реализации товара: ветчина «Купеческая», произведенного Ответчиком, при маркировке которого были использованы: словесное обозначение «Качество от фермы до прилавка» и изображения человека в комбинезоне с вилами, коровы и свиньи, грузовика, сходные до степени смешения с изобразительным товарным знаком по свидетельству № 589472 «Мужик с вилами», правообладателем которого является ОАО «ЧМПЗ», и со словесным товарным знаком по свидетельству № 329267 «Качество от фермы до прилавка», по которому Общество является лицензиатом. Снятие товара с производства после предъявления претензии и обращения ОАО «ЧМПЗ» в Саратовское УФАС России с жалобой на действия ООО «Линия Вкуса» не свидетельствует об отсутствии нарушения прав ОАО «ЧМПЗ», так как Ответчик контрафактный товар производил и вводил в гражданский оборот, что способствовало перераспределению спроса на товар Общества и вызывало смешение продукции Общества и Ответчика в глазах потребителей.

Согласно п. 13 Информационного письма Президиума ВАС РФ № 122 от 13.12.2007 «Обзор практики рассмотрения арбитражными судами дел, связанных с применением законодательства об интеллектуальной собственности» вопрос о сходстве до степени смешения двух словесных обозначений, применяемых на товарах истца и ответчика, может быть разрешен с позиции рядового потребителя и специальных знаний не требует.

Используемое на упаковке продукта ООО «Линия Вкуса» словесное обозначение «Качество от фермы до прилавка» является тождественным товарному знаку № 329267 «Качество от фермы до прилавка», используемому на упаковке продукта Заявителя, поскольку изложено в виде полностью совпадающих словосочетаний русских слов, одинаковых по количеству, выполнены заглавными буквами

лаконичным прямым шрифтом, темным цветом на контрастном фоне.

Используемые на упаковке продукта ООО «Линия Вкуса» изобразительные элементы в виде человека с вилами в комбинезоне и шляпе, коровы и свиньи, грузовика Комиссия также находит сходными до степени смешения с товарным знаком № 589472, поскольку в обоих случаях повторяются обозначения трех отдельных элементов: человека с вилами в комбинезоне и шляпе, коровы и свиньи, грузовика, изображенные в стандартном графическом виде.

Таким образом, Комиссией установлено, что указанные выше обозначения, используемые ООО «Линия Вкуса» на упаковке продукта ООО «Линия Вкуса» - ветчина «Купеческая», являются сходными до степени смешения по графическому и фонетическому признакам с обозначениями, зарегистрированными в качестве товарных знаков № 329267 и № 589472, используемыми ОАО «ЧМПЗ» для индивидуализации производимых и реализуемых продуктов, что может вызвать смешение товара ООО «Линия Вкуса» с товаром ООО «ЧМПЗ».

В соответствии с п. 1 ст. 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.

Учитывая изложенное, действия ООО «Линия Вкуса», выраженные во введении в оборот ООО «Линия Вкуса» продовольственного товара – ветчина «Купеческая» в упаковке с использованием словесного обозначения «Качество от фермы до прилавка», а также с использованием изображения человека с вилами в комбинезоне и шляпе, коровы и свиньи и грузовика, следует квалифицировать по п. 1 ст. 14.6 Закона о защите конкуренции

Из письменных пояснений от 28.01.2019 ОАО «ЧМПЗ» также следует, что после видоизменения упаковки продукта ООО «Линия Вкуса» - ветчина «Купеческая» сохранилось сходство до степени смешения с упаковками товаров ОАО «ЧМПЗ»: этикетка ветчины, произведенной ООО «Линия вкуса», повторяет по композиции и цветовой гамме этикетку колбасного изделия, производимого Обществом «ЧМПЗ». Общество считает, что из указанного можно сделать вывод о том, что упаковки Ответчика и Заявителя сходны и упаковка ООО «Линия Вкуса» имитирует продукцию ОАО «ЧМПЗ», в результате чего у потребителя складывается мнение о принадлежности продукции ОАО «ЧМПЗ» и ООО «Линия Вкуса» одному производителю, что в итоге влияет на спрос на продукцию Заявителя путем его перераспределения и на получаемую прибыль от продажи, снижая ее.

Указанные действия ООО «Линия Вкуса», по мнению ОАО «ЧМПЗ», являются

нарушением п. 2 ст. 14.6 Закона о защите конкуренции.

В подтверждение своей позиции ОАО «ЧМПЗ» представило отчет по результатам потребительского исследования на предмет смешения упаковок ТМ «Черкизово» и ТМ «Свежепродукт» (далее – Отчет).

Согласно Отчету в декабре 2018 года был проведен онлайн-опрос среди жителей г. Москвы и г. Саратова. Из Отчета следует, что в восприятии потребителей упаковки ассоциируются друг с другом (61%). Наиболее сходными элементами упаковки потребители считают цветовое сочетание, шрифт и концепцию рисунка (ферма, корова, свинья). Существует угроза введения потребителей в заблуждение - 41% могли бы спутать продукты на прилавке, 48% изменят мнение о ТМ «Черкизово», если им не понравится продукт под маркой «СвежеПродукт». 17% потребителей (в Саратове это число составляет 22%) называют «Черкизово» производителем продукта в упаковке «СвежеПродукт», и это может отражаться на продажах.

30.01.2019 в ходе рассмотрения дела № 6-30/18тр представитель ООО «Линия вкуса» пояснила, что продукт ООО «Линия Вкуса» - ветчина «Купеческая» на территории г. Москвы не реализовывался, что также подтвердила представитель ОАО «ЧМПЗ».

В опровержение довода Заявителя о повторном введении в оборот товара продукта ООО «Линия Вкуса» - ветчина «Купеческая» в упаковке, схожей до степени смешения с упаковкой ОАО «ЧМПЗ», представитель ООО «Линия Вкуса» представил Акт экспертного исследования от 23.10.2018 (далее – Акт). В Акте зафиксированы результаты исследования на предмет тождественности или сходства до степени смешения этикеток продукта ООО «Линия Вкуса» - ветчина «Купеческая» с товарными знаками ОАО «ЧМПЗ» № 329267 и № 589472.

Из Акта следует, что словесное обозначение «Свежесть от фермы до полки» а также обозначения на этикетке ООО «Линия Вкуса» (сельский пейзаж, корова со свиньей и стилизованное изображение листа со словесными элементами «Свеже» и «продукт») не тождественны или не сходны до степени смешения с упаковкой ОАО «ЧМПЗ», в которой используются словесное обозначение «Качество от фермы до прилавка» (товарный знак № 329267) и обозначения (поле с бороздами, человек с вилами, корова со свиньей, вязанка колбасы и грузовик (товарный знак № 589472).

Рассмотрев доводы Заявителя и представленные в материалы пояснения и доказательства относительно реализации ООО «Линия Вкуса» товара ветчина «Купеческая» в упаковке, содержащей словесное обозначение «Свежесть от фермы до прилавка», а также содержащей изображения сельского пейзажа, коровы со свиньей и стилизованное изображение листа со словесными элементами «Свеже» и «продукт», Комиссия приходит к выводу об отсутствии тождества или сходства до степени смешения указанных выше изображений на упаковке с товарными знаками по свидетельствам № 329267 и № 589472, правообладателем которых является ОАО «ЧМПЗ».

Таким образом, Комиссия не усматривает признаков нарушения п. 1 ст. 14.6 Закона о защите конкуренции в действиях ООО «Линия Вкуса», выраженных в реализации товара ветчина «Купеческая» в упаковке, содержащей словесное

обозначение «Свежесть от фермы до прилавка», а также содержащей изображения сельского пейзажа, коровы со свиньей и стилизованное изображение листа со словесными элементами «Свеже» и «продукт», поскольку отсутствует сходство с товарными знаками по свидетельствам № 329267 и № 589472.

Указанные действия подлежат рассмотрению на предмет наличия или отсутствия нарушения п. 2 ст. 14.6 Закона о защите конкуренции в рамках отдельного производства, что также следует из пояснений ОАО «ЧМПЗ».