

# РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть оглашена «14» июня 2013 г. г. Кемерово

Решение изготовлено в полном объеме « 28 » июня 2013 г.

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

Председателя Комиссии	Клостер Е.А. -	заместителя руководителя управления; начальника отдела рекламы и недобросовестной конкуренции;
Членов Комиссии:	Каминской Е.Б. -	главного специалиста - эксперта отдела контроля органов власти, судебной и правовой работы;
	Патрикеева К.А. -	специалиста - эксперта отдела рекламы и недобросовестной конкуренции,
	Ломакиной М.Б.-	

при участии:

-<...> - представителя Открытого акционерного общества «Компания ЮНИМИЛК» (далее - ОАО «Компания ЮНИМИЛК») по доверенности (от 29.03.2013г., № 42 АА 0667333);

-<...> - представителя Общества с ограниченной ответственностью «Молочное производственное объединение «Скоморошка» (далее - ООО «МПО «Скоморошка») по доверенности (от 07.05.2013г., № 5);

-<...> - представителя ООО «МПО «Скоморошка» по доверенности (от 07.05.2013г., № 3),

рассмотрев дело № 30/А-14-2013, возбужденное по признакам нарушения ООО «МПО «Скоморошка» (<...>) пунктов 2, 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее по тексту - ФЗ «О защите конкуренции»),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило заявление ОАО «Компания ЮНИМИЛК» (<...>), направленное ФАС России, о наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства в действиях ООО «МПО «Скоморошка».

Из заявления следует, что ОАО «Компания ЮНИМИЛК» с 2006г. является производителем молока под товарным знаком «Село Луговое».

В целях привлечения внимания потребителей к продукту и придания ему индивидуальности заявителем был разработан оригинальный дизайн упаковки, зарегистрированный в качестве комбинированного товарного знака по свидетельству № 347458, зарегистрированного в государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания РФ 07.04.2008г. Комбинированный товарный знак зарегистрирован на территории РФ в отношении товаров 29 класса Международной классификации товаров и услуг, в том числе в отношении молока и молочных продуктов.

Введение в оборот молока «Село Луговое» на территории Кемеровской области осуществляется лицензиатом ОАО «Кемеровский молочный комбинат», которому право использования товарного знака предоставлено на основании лицензионного договора, зарегистрированного в Роспатенте № РД0020160 от 28.03.2007г. (факт введения товаров в гражданский оборот подтвержден документально).

В феврале 2012г. ОАО «Компания ЮНИМИЛК» стало известно, что ООО «МПО «Скоморошка» производит и вводит в гражданский оборот на территории Кемеровской области молоко «Скоморошкино» в дизайне, сходном до степени смешения с дизайном упаковок молока «Село Луговое» и комбинированным товарным знаком № 347458, без согласия правообладателя.

ОАО «Компания ЮНИМИЛК» в адрес ООО «МПО «Скоморошка» была направлена претензия с предложением добровольно прекратить незаконное использование комбинированного товарного знака, однако ответа на данное письмо от ООО «МПО «Скоморошка» не поступило.

Кроме того, ОАО «Компания ЮНИМИЛК» обратилось в ООО «Синовейт Комкон» для проведения социологического исследования, имеющее целью показать, что потребителю известно молоко «Село Луговое», а также то, что он может быть введен в заблуждение относительно производителя молока «Скоморошкино».

Социологический опрос проводился на территории г. Кемерово среди потребителей молока из которого следует, что подавляющее большинство опрошенных респондентов могли бы перепутать упаковки молока «Село Луговое» и «Скоморошкино».

По мнению заявителя, изложенные выше обстоятельства подтверждают, что деятельность ООО «МПО «Скоморошка» по продаже молока «Скоморошкино», в упаковке, сходна до степени смешения с упаковкой молока «Село Луговое» и Комбинированным товарным знаком № 347458 ОАО «Компания ЮНИМИЛК».

Приказом Кемеровского УФАС России № 82 от 14.03.2013г. было возбуждено дело

№ 30/А-14-2013 по признакам нарушения ООО «МПО «Скоморошка» пунктов 2,4 части 1 статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции».

Определением от 18.03.2013г. рассмотрение дела № 30/А-14-2013 было назначено на 15.04.2013г. на 15 часов 00 минут. Копии определения и приказа были направлены в адрес ООО «МПО «Скоморошка» и заявителя заказными письмами с уведомлениями (уведомления о вручении почтовых отправлений имеются в материалах дела).

15.04.2013г. в адрес Кемеровского УФАС России поступило ходатайство ООО «МПО «Скоморошка» о переносе даты рассмотрения дела № 30/А-14-2013 назначенного на 15.04.2013г. на более поздний срок в связи с невозможностью явки законного представителя, ввиду нахождения его на обучении в период с 15.04.2013г. по 22.04.2013г. Рассмотрение дела № 30/А-14-2013 было отложено на 13.05.2013г. на 16 часов 00 минут. Копии определений об отложении были направлены в адрес ООО «МПО «Скоморошка» и заявителя заказными письмами с уведомлениями (уведомления о вручении почтовых отправлений имеются в материалах дела).

13.05.2013г. состоялось заседание Комиссии в присутствии: <...> – представителя ОАО «Компания ЮНИМИЛК» по доверенности (от 19.12.2011г., № 50 АА 1127874); <...> - ООО «МПО «Скоморошка» по доверенности (от 07.05.2013г., № 5); <...> – представителя ООО «МПО «Скоморошка» по доверенности (от 07.05.2013г., № 3). В ходе рассмотрения дела № 30/А-14-2013 Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о том, что для принятия объективного решения по делу необходимо получить дополнительные доказательства, а именно: ООО «МПО «Скоморошка» представить информацию о начале реализации (число, год) на территории Кемеровской области молока «Скоморошкино» дизайн которого (в синем цвете) является схожим до степени смешения с дизайном молока «Село Луговое» ОАО «Компания ЮНИМИЛК» (с подтверждающими документами: договор с ЗАО «Тетра Пак» и т.д.).

Определением об отложении дело было отложено и назначено к рассмотрению на 14.06.2013г. на 10 часов 00 минут.

14.06.2013г. состоялось заседание Комиссии в присутствии: <...> - представителя Открытого акционерного общества «Компания ЮНИМИЛК» (далее - ОАО «Компания ЮНИМИЛК») по доверенности (от 29.03.2013г., № 42 АА 0667333); <...> - ООО «МПО «Скоморошка» по доверенности (от 07.05.2013г., № 5); <...> – представителя ООО «МПО «Скоморошка» по доверенности (от 07.05.2013г., № 3). В ходе которого, представитель ОАО «Компания ЮНИМИЛК» требования, изложенные в заявлении, поддержал в полном объеме.

Представители ООО «МПО «Скоморошка» факт нарушения антимонопольного законодательства не признали и пояснили, что не вводили в гражданский оборот на территории Кемеровской области молоко «Скоморошкино», упаковка которого сходна до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 347458, правообладателем которого является ОАО «Компания ЮНИМИЛК».

При реализации молока на территории Кемеровской области ООО «МПО «Скоморошка» использует упаковку «Скоморошкино» дизайн которой разработан ЗАО «Тетра Пак» для индивидуализации продукции и не содержит каких-либо

сходных признаков с товарным знаком № 347458, правообладателем которого является ОАО «Компания ЮНИМИЛК».

Изучив материалы дела № 30/А-14-2013, заслушав пояснения представителей ОАО «Компания ЮНИМИЛК» и ООО «МПО «Скоморошка» участвующих в деле, Комиссия Кемеровского УФАС России установила следующее:

ОАО «Компания ЮНИМИЛК» и ООО «МПО «Скоморошка» являются хозяйствующими субъектами - конкурентами, осуществляющими деятельность по производству молочных продуктов в пределах одних географических границ (Кемеровская область).

Согласно представленной по запросу ФАС России справке, (исх. № 02/31-11892/41 от 09.10.2012г.) Федеральной службы по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам России следует, что используемые ООО «МПО «Скоморошка» комбинированные обозначения и комбинированный товарный знак по свидетельству № 347458 имеют графически и композиционно сходные изобразительные элементы в виде деревенского пейзажа, сходное композиционное расположение словесных и изобразительных элементов, а также сходное цветовое сочетание. Использование в гражданском обороте исследуемых комбинированных обозначений в отношении однородных товаров может привести к возникновению у потребителя представления о принадлежности этих товаров одному производителю.

Пунктом 9 статьи 4 ФЗ «О защите конкуренции» установлено, что недобросовестная конкуренция - это 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.

При условии наличия конкурентных отношений, не допускается недобросовестная конкуренция в соответствии с п. 4 ч. 1 ст. 14 ФЗ «О защите конкуренции» в том числе, продажа, обмен или введение 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.

В соответствии с п.2 ч.1 ст.14 ФЗ «О защите конкуренции» не допускается введение в заблуждение в отношении характера, способа и места производства, потребительских свойств, качества и количества товара или в отношении его производителей.

Введение в заблуждение относительно изготовителя товара возможно вследствие использования обозначений, ассоциирующихся у потребителя с другим лицом, что в той или иной степени имеет значение для принятия потребителем решения о приобретении товара.

В соответствии с ч. 1 ст. 1229 Гражданского кодекса РФ, юридическое лицо, обладающее исключительным правом на средство индивидуализации

(правообладатель), вправе использовать такое средство по своему усмотрению. Правообладатель может по своему усмотрению разрешать или запрещать другим лицам использование средства индивидуализации. Отсутствие запрета не считается согласием/разрешением.

Согласно ч. 3 ст. 1484 Гражданского кодекса 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.

Комиссией Кемеровского УФАС России установлено, что ОАО «Компания ЮНИМИЛК» не давало разрешения ООО «МПО «Скоморошка» использовать дизайн упаковки молока сходным до степени смешения с дизайном упаковки молока «Село Луговое» и комбинированным товарным знаком № 347458.

Оценив вышеизложенные обстоятельства, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о том, что в действиях ООО «МПО «Скоморошка» имеются нарушения п. 4 ч. 1 ст. 14 ФЗ «О защите конкуренции», выразившиеся во введении в гражданский оборот на территории Кемеровской области молока «Скоморошкино» с незаконным использованием товарного знака по свидетельству N 347458, правообладателем которого является ОАО «Компания ЮНИМИЛК», а также нарушения п. 2 ч. 1 ст. 14 ФЗ «О защите конкуренции», выразившиеся во введении в гражданский оборот на территории Кемеровской области молока «Скоморошкино» дизайн которого вводит потребителей в заблуждение в отношении производителя указанного молока.

На основании вышеизложенного руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства,

### **РЕШИЛА:**

1. Признать действия ООО «МПО «Скоморошка» нарушением пунктов 2,4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося во введении в гражданский оборот на территории Кемеровской области молока «Скоморошкино» дизайн упаковки которого, является схожим до степени смешения с дизайном упаковки молока «Село Луговое» ОАО «Компания ЮНИМИЛК», что может ввести потребителей в заблуждение в отношении производителя указанного молока, а также во введении в гражданский оборот на территории Кемеровской области молока «Скоморошкино» с незаконным использованием товарного знака по свидетельству N 347458, правообладателем которого является ОАО «Компания ЮНИМИЛК».

2. Выдать ООО «МПО «Скоморошка» предписание о прекращении недобросовестной конкуренции путем совершения действий:

- прекратить использование дизайна на упаковке молока «Скоморошкино» способного вызвать смешение с товарным знаком № 347458, правообладателем которого является ОАО «Компания ЮНИМИЛК».

**Председатель Комиссии:**

**Е.А. Клостер**

Члены Комиссии:

Е.Б. Каминская

К.А. Патрикеев

М.Б. Ломакина

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