

## РЕШЕНИЕ

«16» июня 2009

г. Новосибирск

Комиссия Новосибирского УФАС России по рассмотрению дела № 06-01-25-14-09 о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Лопаткина Т. В. - председатель Комиссии: заместитель руководителя управления –  
начальник отдела рекламы,

Виногорова Ю. В. – главный специалист-эксперт отдела рекламы, член Комиссии;

Киселев К. А. – специалист-эксперт отдела рекламы, член Комиссии;

Смышляев В. В. – старший специалист 1 разряда отдела анализа и  
взаимодействия с органами

государственной власти, член Комиссии;

рассмотрев дело №06-01-25-14-09, возбужденное по признакам нарушения ОАО «Новосибирский хладокомбинат» (далее по тексту - ОАО «Новосибхолод») п. 4 ч. 1 ст. 14 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее по тексту – Закона «О защите конкуренции»), выразившегося в незаконном использовании ОАО «Новосибхолод» товарного знака «Белочка», исключительные права в отношении которого принадлежат Обществу с ограниченной ответственностью «Алтайхолод» (далее – ООО «Алтайхолод»),

в присутствии:

представителя заявителя ООО «Алтайхолод», действующего на основании доверенности от 17 декабря 2008г.,

представитель ответчика ОАО «Новосибирский хладокомбинат» не явился, о времени и месте рассмотрения дела уведомлен надлежащим образом (Определение о возбуждении дела получено 24.05.2009г., уведомление №63001113814965),

### УСТАНОВИЛА

В адрес Новосибирского УФАС России 09.02.2009г. поступило заявление ООО «Алтайхолод», г. Барнаул (вх. №732), в отношении ОАО «Новосибхолод» по факту нарушения антимонопольного законодательства при производстве и реализации мороженого эскимо «Песенки белочки» в части недобросовестной конкуренции. По мнению заявителя, недобросовестная конкуренция выражается в том, что:

ОАО «Новосибхолод» использует упаковку товара – мороженого «Песенки белочки», сходную до степени смешения с упаковкой мороженого «Белочка» по

цветовому решению, по способу написания (шрифтам), по изобразительному оформлению. При этом ООО «Алтайхолод» является законным правообладателем товарного знака «Белочка». Никаких прав на товарный знак «Белочка» ОАО «Новосибхолод» от ООО «Алтайхолод» не получало, никаких договорных отношений между данными организациями нет.

Заявитель просит признать действия ОАО «Новосибхолод», выразившиеся во введении в оборот мороженого с растительным жиром ванильное в шоколадной глазури с арахисом в упаковке зеленого цвета с нанесенным оранжевыми буквами словесным обозначением – «Песенки белочки», нарушением п.2 ч.1 ст.14 Закона «О защите конкуренции».

Новосибирским УФАС России проведена проверка, в результате которой установлено следующее.

В соответствии с п.9 абз.1 ст.4 Закона «О защите конкуренции» под недобросовестной конкуренцией 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.

Согласно п.2 ч.1 ст.14 Закона «О защите конкуренции», не допускается недобросовестная конкуренция, в том числе введение в заблуждение в отношении характера, способа и места производства, потребительских свойств, качества и количества товара или в отношении его производителей.

В результате проведенной проверки, факт нарушения п.2 ч.1 ст.14 Закона «О защите конкуренции», связанного с использованием ОАО «Новосибхолод» именно дизайна упаковки, не подтвердился, о чем заявителю дан мотивированный ответ.

Согласно п.4 ч.1 ст.14 Закона «О защите конкуренции», не допускается недобросовестная конкуренция, в том числе продажа, обмен или иное введение в оборот товара, если при этом незаконно использовались результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ, услуг.

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.

Согласно Свидетельствам о регистрации на товарный знак (знак обслуживания) №№281571, 281572 ООО «Алтайхолод» является правообладателем словесного товарного знака «Белочка» и комбинированного товарного знака, включающего изображение орешков и словесный элемент «Белочка».

Согласно Выписке из ЕГРЮЛ в отношении юридического лица заявителя от

11.03.2009г., Свидетельства о внесении записи в ЕГРЮЛ, датой регистрации при создании ООО «Алтайхолод» является 03.05.2000г., основным видом экономической деятельности является производство мороженого, одним из дополнительных – оптовая торговля мороженым и замороженными десертами.

Из документов, представленных заявителем следует, что в период с 1999г. по настоящее время им осуществляется продажа мороженого под маркой «Белочка» (л.д. 18-32). При этом в материалах дела имеется Договор поставки №05/04 от 05.04.2004г., заключенный между ООО «ТД «Каполиграф» и ООО «Алтайхолод». Предметом договора является поставка этикетки для упаковки мороженого, в том числе, согласно спецификации, этикетка для упаковки мороженого на основе «жемчужной» полипропиленовой пленки 3,5 мкн «Белочка».

Согласно материалам дела, ООО «Алтайхолод» входит в группу компаний ОАО «Торговый дом «Русский холод», через которую ведутся все продажи мороженого, в т.ч. в городах: Абакан, Ачинск, Барнаул, Новосибирск, Екатеринбург, Омск, Красноярск.

Согласно представленным ОАО «Новосибхолод» документам: Выписки из ЕГРЮЛ от 02.03.2009г., Свидетельства о внесении записи в ЕГРЮЛ, Устава, датой регистрации предприятия является 28.06.1994 г., основным видом экономической деятельности является производство мороженого, одним из дополнительных – оптовая торговля мороженым и замороженными десертами.

Из представленной (вх.№2000 от 02.04.09) ОАО «Новосибхолод» справки о перечне выпускаемой продукции (подготовлена 16.06.2008г.) следует, что в ассортимент продукции входит эскимо «Песенки белочки» ванильное в шоколадной глазури с арахисом. Продажа мороженого производится в т.ч. в городах: Абакан, Ачинск, Барнаул, Новосибирск, Екатеринбург, Омск, Красноярск.

Таким образом, заявитель - ООО «Алтайхолод», и ОАО «Новосибхолод» производят продажу одного и того же товара – мороженого на соответствующем рынке одних и тех же городов, т.е. между ними существуют конкурентные отношения.

В материалах дела имеется письмо директора Новосибирского филиала ОАО «Торговый дом «Русский холод» <...> (исх. №264 от 24.11.2008г.). В данном письме говорится о том, что за период с 2007г. значительно сократились продажи эскимо «Белочка» в оптовом и розничном каналах сбыта. Причиной снижения сбыта являются более дешевые имитации, повторяющие световую схему упаковки и созвучные по названию, в частности часть клиентов производят закуп продукции у ОАО «Новосибхолод». Вследствие этого недополученная прибыль и затраты на проведение рекламной компании эскимо «Белочка» составили 2 532 619 рублей. Также заявителем представлена товарная накладная от 30.10.2008 и прайс-лист ООО «ТД «Дилайт-Трейд» (г. Барнаул). Согласно этим документам в ассортименте данной компании присутствует только мороженое эскимо в шоколадной глазури с орехом «Песенки белочки», произведенное ОАО «Новосибхолод».

Таким образом, в случае продажи ОАО «Новосибхолод» товара – мороженого «Песенки белочки» с использованием товарного знака «Белочка», исключительные права в отношении которого принадлежат ООО «Алтайхолод», последнему причинены или могли быть причинены убытки.

В тоже время, в соответствии с пояснением Федеральной службы по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам (вх. №3021 от 13.05.2009г.), обозначение на упаковке ОАО «Новосибхолод» - «Песенки белочки» может быть признано не сходным с товарными знаками по свидетельствам №№281571, 281572 в силу разного общего зрительного впечатления. В этой связи в результате использования рассматриваемых обозначений в отношении однородных товаров в гражданском обороте не может возникнуть вероятность смешения.

Таким образом, в части использования ОАО «Новосибхолод» на упаковке товара – мороженого, обозначения «Песенки белочки», признаки нарушения, предусмотренные п.4 ч.1 ст.14 Закона «О защите конкуренции», а именно, продажа, обмен или иное введение в оборот товара, если при этом незаконно использовались результаты интеллектуальной деятельности, отсутствуют.

Руководствуясь ст. 23, ч. 1 ст. 39, ч.ч. 1 – 4 ст. 41, ст. 48, ч. 1 ст. 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

#### РЕШИЛА

1. В виду отсутствия нарушения антимонопольного законодательства, а именно п.4 ч.1 ст.14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в рассматриваемых комиссией действиях ОАО «Новосибхолод» рассмотрение дела №06-01-25-14-09 прекратить.

Решение изготовлено в полном объеме «24» июня 2009 г.

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

Председатель Комиссии

Т. В.Лопаткина

Члены Комиссии

Ю.В.Виногорова

К. А. Киселев

В. В. Смышляев