

РЕШЕНИЕ
по делу № 1 14/59-11
о нарушении антимонопольного законодательства

г. Москва

Резолютивная часть решения объявлена 08 июня 2011 года.

Изготовлено в полном объеме 23 июня 2011 года.

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по рассмотрению дела № 1 14/59-11 о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии

Кашеваров А.Б. - заместитель руководителя Федеральной антимонопольной службы

Члены Комиссии:

Никитина Т.Е. – заместитель начальника Управления контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;

Гриднев Е.И. - начальник отдела защиты от недобросовестной конкуренции Управления контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;

Покатович И.С. – заместитель начальника отдела защиты от недобросовестной конкуренции Управления контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;

Гаврилов Д.А. - главный специалист – эксперт отдела защиты от недобросовестной конкуренции Управления контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;

рассмотрев в присутствии представителя ОАО «Мариинский ликеро-водочный завод» (доверенность б/н от 01.07.2010) и в отсутствие законного представителя ООО «Томь-Экстра», уведомленного надлежащим образом, дело № 1 14/59-11 о нарушении ООО «Томь-Экстра» (634518, Томская обл., Томский р-н, с. Карбышево, ул. Светлая, д. 12) пункта 2 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон «О защите конкуренции»),

УСТАНОВИЛА:

В ФАС России поступило заявление ОАО «Мариинский ликеро-водочный завод» о нарушении антимонопольного законодательства со стороны ООО «Томь-Экстра», выразившегося в недобросовестной конкуренции, связанной с введением в гражданский оборот на территории Российской Федерации водки «Русский Форум» с использованием дизайна бутылки, который, по мнению ОАО «Мариинский ликеро-водочный завод», способен ввести в заблуждение в отношении ее производителя.

ОАО «Мариинский ликеро-водочный завод» и ООО «Томь-Экстра» осуществляют предпринимательскую деятельность на товарном рынке алкогольной продукции Российской Федерации, в частности вводят в гражданский оборот на территории Российской Федерации водку «Русский Лед» и водку «Русский Форум», соответственно.

Реализация алкогольной продукции, производства ОАО «Мариинский ликеро-водочный завод» и ООО «Томь-Экстра» подтверждается кассовыми и товарными чеками, выданными: ООО «Союз» от 01.07.2010, ООО «Арсенал» 23.06.2010, ООО «АГРОАСПЕКТ» от 17.08.2010, ООО «Орион» от 23.06.2010.

Таким образом, ОАО «Мариинский ликеро-водочный завод» и ООО «Томь-Экстра» являются хозяйствующими субъектами – конкурентами.

Дизайн бутылки водки «Русский Лед» представляет собой: изображение Ледового побоища на Чудском озере, взятое из Никоновской летописи, выполненные

методом специального напыления, вверху бутылки над указанным изображением присутствует округлая геометрическая фигура, в центре которой присутствует наименование водки «Русский Лед», стилизованное под старославянское письмо белого цвета с черной обводкой по контуру букв; внизу бутылки по радиусу присутствует комбинированное обозначение, а именно белая, синяя и красная полосы (далее – дизайнерское решение водки «Русский Лед»). Бутылка водки «Русский Лед» имеет специальный колпачок серого цвета, на котором также присутствует наименование водки «Русский Лед», стилизованное под старославянское письмо белого цвета с черной обводкой по контуру букв. ОАО «Мариинский ликеро-водочный завод» отмечает, что водка «Русский Лед» с использованием стилизованного дизайна этикетки удостоена дипломом дегустационного конкурса, проходившего в 2007 году в Новосибирске и признана лучшей водкой в классе LOW PREMIUM. Кроме того в 2007 – 2008 годах данная продукция широко рекламировалась (журнал «7 Дней» - 2007 год, журнал «ТелеНеделя» - 2007 год, журнал «Клаксон» - 2008 год).

В 2010 году ОАО «Мариинский ликеро-водочный завод» стало известно о том, что на товарном рынке алкогольной продукции Российской Федерации реализуется водка «Русский Форум», производителем которой является ООО «Томь-Экстра». По мнению ОАО «Мариинский ликеро-водочный завод», дизайн бутылки водки «Русский Форум» производства ООО «Томь-Экстра» способен ввести в заблуждение относительно производителя товара, поскольку скопировано позиционное построение этикетки водки «Русский Лед», в том числе его отдельных словесных и изобразительных элементов, использовано сходное цветовое сочетание и цвета отдельных словесных и изобразительных элементов, имитированы характерные элементы продукта, графика написания словесных элементов.

ОАО «Мариинский ликеро-водочный завод» в обоснование своих доводов представило результаты социологического исследования проведенного, Всероссийским центром изучения общественного мнения (далее – ВЦИОМ) по заказу ОАО «Мариинский ликеро-водочный завод».

По результатам проведенного исследования более половины – 54 % опрошенных указали, что бутылки водки «Русский Лед» и «Русский Форум» похожи; 49 % респондентов указали, что сходство бутылок водок «Русский Лед» и «Русский Форум» выражается в сходстве формы, объема и дизайна, при этом 43% опрошенных прямо говорят о сходстве этикеток; 50% опрошенных указали, что водки «Русский Лед» и «Русский Форум» производятся одной компанией и воспринимают их как линейку товаров одного производителя; 46% опрошенных указали, что могут спутать водки «Русский Лед» и «Русский Форум».

Таким образом, ОАО «Мариинский ликеро-водочный завод» считает, что действия ООО «Томь-Экстра», связанные с введением в гражданский оборот на территории Российской Федерации водки «Русский Форум» с использованием сходного дизайна бутылки, противоречат пункту 2 части 1 статьи 14 Закона «О защите конкуренции», так как способны ввести в заблуждение в отношении производителя водки.

На основании изложенного ОАО «Мариинский ликеро-водочный завод» просит признать действия ООО «Томь-Экстра», связанные с введением в гражданский оборот на территории Российской Федерации водки «Русский Форум» с использованием дизайна бутылки, сходного по дизайнерскому решению с водкой «Русский Лед», актом недобросовестной конкуренции и выдать ООО «Томь-Экстра» предписание о прекращении нарушения пункта 2 части 1 статьи 14 Закона «О защите конкуренции».

Законный представитель ООО «Томь-Экстра», а также иные представители лица на заседание комиссии по рассмотрению дела № 1 14/59-11 о нарушении антимонопольного законодательства не явились, о месте, времени и дате рассмотрения дела надлежащим образом уведомлены.

Комиссия ФАС России в отсутствие законного представителя ООО «Томь-Экстра», уведомленного надлежащим образом о месте, времени и дате рассмотрения дела, рассмотрев все приложенные к материалам дела № 1 14/59-11 о нарушении антимонопольного законодательства доказательства и выслушав представителя ОАО «Мариинский ликеро-водочный завод», установила следующие обстоятельства по делу.

ОАО «Мариинский ликеро-водочный завод» и ООО «Томь-Экстра» осуществляют деятельность на товарном рынке алкогольной продукции Российской Федерации. Кроме того, продукция ОАО «Мариинский ликеро-водочный завод» и ООО «Томь-Экстра», в том числе реализуется в одних и тех же субъектах Российской Федерации, в частности городах Новосибирске и Томске.

Таким образом, ОАО «Мариинский ликеро-водочный завод» и ООО «Томь-Экстра» являются хозяйствующими субъектами – конкурентами.

ОАО «Мариинский ликеро-водочный завод» в 2006 году была разработана рецептура и технологическая инструкция по производству водки «Русский Лед», утвержденные в Государственном научном учреждении «Всероссийский научно-исследовательский институт пищевой биотехнологии Российской Академии Сельскохозяйственных Наук» согласно протоколу № 25 от 25.12.2006.

Начиная с 2007 года и по настоящее время ОАО «Мариинский ликеро-водочный завод» вводит в гражданский оборот на территории Российской Федерации водку «Русский Лед» с использованием стилизованной этикетки, которая присутствует на образце продукции, представленной в материалах дела о нарушении антимонопольного законодательства, что подтверждается копией диплома дегустационного конкурса, проходившего в 2007 году в Новосибирске, где водка «Русский Лед» была признана лучшей водкой в классе LOW PREMIUM; копиями рекламных материалов (журнал «7 Дней» - 2007 год, журнал «ТелеНеделя» - 2007 год, журнал «Клаксон» - 2008 год); копией договора поставки товаров от 07.01.2009 № 330/1, заключенного между ОАО «Мариинский ликеро-водочный завод» и ООО «СибАлко»; копиями товарно-транспортных накладных: № 003831 от 26.11.2008, № 004293 от 21.10.2009, № 0033/923 от 30.12.2009; копией договора поставки товаров № 730 от 01.10.2008, заключенного между ОАО «Мариинский ликеро-водочный завод» и ООО «Братья Коцаевы», копиями товарно-транспортных накладных: № 00337023 от 10.12.2009, № 00337023 от 17.12.2009, № 00337923 от 17.12.2009.

В настоящее время розничная цена водки «Русский Лед» в среднем составляет 143 рубля за бутылку (0,5л), что подтверждается кассовыми и товарными чеками, выданными: ООО «Союз» от 01.07.2010, ООО «Арсенал» 23.06.2010, ООО «АГРОАСПЕКТ» от 17.08.2010, ООО «Орион» от 23.06.2010.

ООО «Томь-Экстра» вводит в гражданский оборот водку «Русский Форум» по розничной цене в диапазоне от 139 до 168 рублей за бутылку (0,5л), что подтверждается кассовыми и товарными чеками, выданными: ООО «Союз» от 01.07.2010, ООО «Арсенал» 23.06.2010, ООО «АГРОАСПЕКТ» от 17.08.2010, ООО «Орион» от 23.06.2010.

Дизайн бутылки водки «Русский Форум» включает самоклеющуюся прозрачную этикетку, исполненную в графическом стиле, на которой изображено трое бояр за столом, внизу изображением проходит надпись «РЕШАЙТЕ ВСЕ МИРОМ», вверху бутылки над указанным изображением присутствует округлая геометрическая

фигура, в центре которой присутствует наименование водки «Русский Форум», стилизованное под старославянское письмо белого цвета с черной обводкой по контуру букв, внизу бутылки присутствует комбинированное обозначение, а именно белая, синяя и красная полосы (далее – дизайн бутылки водки «Русский Форум»). Бутылка водки «Русский Форум» имеет колпачок серого цвета, на котором также присутствует наименование водки «Русский Форум», стилизованное под старославянское письмо белого цвета с черной обводкой по контуру букв. Для принятия решения о наличии либо отсутствии признаков нарушения антимонопольного законодательства в действиях ООО «Томь-Экстра» ФАС России поручил ОАО «Всероссийский центр изучения общественного мнения» провести социологический опрос на предмет возможного введения в заблуждение потребителей относительно производителя водки «Русский Лед» и водки «Русский Форум».

В отчете по результатам социологического исследования, проведенного ОАО «ВЦИОМ» указано следующее:

- 52% опрошенных считают, что бутылки сходны в той или иной степени;
- 58% отмечают, что могли воспринять эти товары как продукты одного производителя;
- 47% респондентов считают, что у тестируемых бутылок сходная форма;
- 22% отмечает сходство названия и логотипа, 17% использованную гамму и дизайн в целом;
- 54% склонны считать сходными изобразительные элементы этикетки и формы бутылки;
- 46% могли бы перепутать водку «Русский Лед» с водкой «Русский Форум».

В соответствии со статьей 10.bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883 (в редакции от 02.10.1979) 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. Пункт 9 статьи 4 Закона «О защите конкуренции» определяет недобросовестную конкуренцию как любые, направленные на приобретение преимуществ в предпринимательской деятельности, действия хозяйствующих субъектов, которые противоречат положениям действующего законодательства, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности, справедливости и могут причинить или причинили убытки другим хозяйствующим субъектам-конкурентам либо нанести ущерб их деловой репутации.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 14 Закона «О защите конкуренции» не допускается недобросовестная конкуренция, связанная с введением в заблуждение в отношении характера, способа и места производства, потребительских свойств, качества и количества товара или в отношении его производителя.

Обстоятельства дела № 1 14/59-11 о нарушении антимонопольного законодательства, подтверждают наличие в действиях ООО «Томь-Экстра» всех признаков недобросовестной конкуренции, указанных в пункте 2 части 1 статьи 14 Закона «О защите конкуренции»:

1) направленность на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности над ОАО «Мариинский ликеро-водочный завод» выразилась в привлечении новых покупателей к продукции ООО «Томь-Экстра» без затрат на ее продвижение (реклама, выставки и т.д.), а только за счет реализации своей продукции, а именно водки «Русский Форум» с применением на

бутылке продукции стилизованной этикетки, сходной по дизайнерскому решению с этикеткой водки «Русский Лед» (широко рекламируемой начиная с 2007 года);

2) противоречие действующему законодательству, а именно пункту 1 части 3 статьи 10 bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883, запрещающей все любые действия, каким бы то ни было образом способные вызвать смешение в отношении продукции хозяйствующих субъектов-конкурентов;

3) способность причинения убытков конкуренту выразилась в том, что в результате введения в гражданский оборот ООО «Томь-Экстра» на территории Российской Федерации водки «Русский Форум» с использованием стилизованной этикетки, сходной по дизайнерскому решению с этикеткой водки «Русский Лед», ОАО «Мариинский ликеро-водочный завод» лишается возможности эффективно реализовывать свой товар, что в свою очередь не может не сказаться на его прибыли, а также повлечь перераспределение спроса на товарном рынке алкогольной продукции Российской Федерации.

При таких обстоятельствах действия ООО «Томь-Экстра», связанные с введением в гражданский оборот на территории Российской Федерации водки «Русский Форум» с использованием дизайна бутылки, сходного по дизайнерскому решению с водкой «Русский Лед», вводят потребителей в заблуждение в отношении производителя водки «Русский Форум».

Принимая во внимание упомянутые обстоятельства, и руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 14, частью 1 статьи 39 и статьей 49 Закона «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать действия ООО «Томь - Экстра» на рынке алкогольной продукции Российской Федерации, связанные с копированием дизайнерских решений, используемых ОАО «Мариинский ликеро-водочный завод» при оформлении водки «Русский Лед» актом недобросовестной конкуренции, противоречащими пункту 2 части 1 статьи 14 Закона «О защите конкуренции»;

2. На основании пункта 1 настоящего решения выдать ООО «Томь - Экстра» предписание о прекращении нарушения пункта 2 части 1 статьи 14 Закона «О защите конкуренции».

Председатель Комиссии А.Б. Кашеваров

Члены Комиссии: Т.Е. Никитина

Е.И. Гриднев

И.С. Покатович

Д.А. Гаврилов

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

№ АК/24029

ПРЕДПИСАНИЕ

по делу № 1 14/59-11 о нарушении антимонопольного законодательства

23 июня 2011 года г. Москва

Комиссия Федеральной антимонопольной службы по рассмотрению дела №1
14/59-11 о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии

Кашеваров А.Б. - заместитель руководителя Федеральной антимонопольной
службы

Члены Комиссии:

Никитина Т.Е. – заместитель начальника Управления контроля рекламы и
недобросовестной конкуренции;

Гриднев Е.И. - начальник отдела защиты от недобросовестной конкуренции
Управления контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;

Покатович И.С. – заместитель начальника отдела защиты от недобросовестной
конкуренции Управления контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;

Гаврилов Д.А. - главный специалист – эксперт отдела защиты от недобросовестной
конкуренции Управления контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;

На основании решения по делу № 1 14/59-11 о признании нарушения ООО «Томь-
Экстра» (634518, Томская обл., Томский р-н, с. Карбышево, ул. Светлая, д. 12) пункта
2 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите
конкуренции» (далее – Закон «О защите конкуренции»)

П Р Е Д П И С Ы В А Е Т:

1. ООО «Томь-Экстра» в срок до 08 августа 2011 года прекратить нарушение
пункта 2 части 1 статьи 14 Закона «О защите конкуренции», а именно: прекратить
введение в гражданский оборот на территории Российской Федерации водки
«Русский Форум» с использованием этикетки, вводящей в заблуждение в
отношении производителя товара.

2. О выполнении настоящего Предписания сообщить в антимонопольный орган не
позднее пяти дней со дня его выполнения.

Примечания:

- предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев
со дня его вынесения;

- за уклонение от исполнения или несвоевременное исполнение предписания
коммерческие организации и их руководители несут ответственность,
предусмотренную, соответственно, пунктом 2 статьи 19.5 Кодекса Российской
Федерации об административных правонарушениях.

- в силу части 2 статьи 9 Закона «О защите конкуренции» установленные настоящим
предписанием запреты на действия хозяйствующего субъекта распространяются
на действия группы лиц.

Председатель Комиссии А.Б. Кашеваров

Члены Комиссии: Т.Е. Никитина

Е.И. Гриднев

И.С. Покатович

Д.А. Гаврилов