

О П Р Е Д Е Л Е Н И Е

о назначении дела № 1-14-193/00-08-16 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению

«15» декабря 2016 г. г. Москва

Председатель Комиссии ФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства Кашеваров А.Б.

У С Т А Н О В И Л:

В Федеральную антимонопольную службу поступило дело № 08-123/2016 из Татарстанского УФАС России, возбужденное по заявлению АО «ДАНОН РОССИЯ» (далее также – Заявитель) о нарушении антимонопольного законодательства со стороны ООО УК «ПРОСТО МОЛОКО», выразившегося в использовании при оформлении внешнего вида упаковки производимой и реализуемой ООО УК «ПРОСТО МОЛОКО» молочной продукции «БИО ЙОГУРТ» этикеток, наименования, цветовой гаммы, фирменного стиля в целом, схожих до степени смешения с оформлением упаковки продукции «Віо баланс», производимой и реализуемой АО «ДАНОН РОССИЯ».

Из представленных материалов следует, что АО «ДАНОН РОССИЯ» с 2005 года является производителем молочных продуктов, индивидуализированных обозначением «Віо Баланс».

Заявителем был разработан оригинальный дизайн упаковки в целях привлечения внимания потребителей к продукту и придания ему индивидуальности, который впоследствии был зарегистрирован в качестве комбинированного товарного знака по свидетельству №441482 с датой приоритета 20.10.2009 в отношении товаров 29 класса МКТУ, в том числе в отношении молока и молочных продуктов.

Заявитель осуществляет реализацию молочных продуктов «Віо Баланс» на территории Российской Федерации, в том числе на территории Москвы, Санкт-Петербурга, Самары и Казани, что подтверждается товарно-транспортными накладными. Дальнейшее распространение молочных продуктов производит ООО «Данон Трейд».

АО «ДАНОН РОССИЯ» поступила информация о том, что ООО УК «ПРОСТО МОЛОКО» производит и вводит в гражданский оборот на территории г. Москвы и г. Самары продукцию «БИО ЙОГУРТ».

Таким образом, продукция АО «ДАНОН РОССИЯ» и продукция ООО УК «ПРОСТО МОЛОКО» продается на одном товарном рынке - г. Москва и г. Самара, что подтверждается фотоснимками продукции обоих производителей на полках

магазинов, а также товарно-кассовыми чеками. Следовательно, АО «ДАНОН РОССИЯ» и ООО УК «ПРОСТО МОЛОКО» являются хозяйствующими субъектами – конкурентами.

Обе этикетки выполнены в форме вертикального прямоугольника и состоят из четырех основных (пространственно доминирующих) элементов, тождественных по взаимному расположению и симметрии:

1. белый фон этикеток;

2. центральный элемент в виде двух слов, имеющих одинаковое количество букв в своем составе, выполненные зеленым цветом и занимающие около половины всего обозначения. В состав обоих словосочетаний входит слово «Віо/Био».

Кроме того, оба йогурта схожи по наполнителю, массовая доля жира 1,5% с различными вкусами (Биойогурт с наполнителем «чернослив», Биойогурт с наполнителем «злаки», Биойогурт с наполнителем «персик», Биойогурт с наполнителем «клубника») и реализуются в упаковке, дизайн которой сходен до степени смешения, что вводит потребителей в заблуждение относительно его производителя.

Необходимо отметить, что название продукта (словесный элемент) на сравниваемых упаковках отличается. Этикетка йогурта ООО УК «ПРОСТО МОЛОКО» имеет незначительные отличия: изменение формы листьев в правом верхнем углу этикетки, голубой прямоугольник с обозначением жирности йогурта «Віо Баланс» заменен на голубую кляксу, не обладающую самостоятельной различительной способностью. Однако расположение названия продукта на этикетке, цвет и размеры совпадают.

Таким образом, оформление упаковки является сходным по подбору элементов и их взаимному расположению, а также по наличию симметрии элементов. На обозначениях использованы одинаковые цвета, как упаковки в целом, так и в оформлении деталей. Поскольку в оформлении упаковки использовано всего несколько цветов (общее доминирование белого и зеленого с использованием иных идентичных между собой цветов для обозначения фруктов/ягод), то совокупность цветов составляет одну из основ композиции, что еще больше усиливает сходство.

Молочные продукты «Віо Баланс» производятся и реализуются АО «ДАНОН РОССИЯ» с 2005 года на всей территории Российской Федерации.

За это время АО «ДАНОН РОССИЯ» вложило большие денежные средства в создание, развитие и рекламу бренда. Только за период с 2013 по 2016 года было потрачено 401 166 000 (Четыреста один миллион сто шестьдесят шесть тысяч) рублей на рекламу молочной продукции под брендом «Віо Баланс» с целью привлечения и поддержания интереса к бренду «Віо Баланс».

ООО УК «ПРОСТО МОЛОКО» вышло на рынок в 2014 году с продуктом «БИО ЙОГУРТ», чья упаковка сходна до степени смешения с упаковкой продукции «Віо

Баланс», уже зарекомендовавшей себя и широко узнаваемой потребителями.

Заявитель указывает, что при введении в гражданский оборот йогуртов ООО УК «ПРОСТО МОЛОКО», АО «ДАНОН РОССИЯ» недополучает прибыль, на которую мог бы рассчитывать, если бы ООО УК «ПРОСТО МОЛОКО» использовало комбинированный товарный знак на основании лицензионного договора.

В качестве подтверждения возможности создания смешения в отношении товаров АО «ДАНОН РОССИЯ» и ООО УК «ПРОСТО МОЛОКО» Заявителем представлено маркетинговое исследование (проект № 10600), подготовленное ООО «Синовейт Комкон» в сентябре 2015 года.

В соответствии с указанным исследованием:

• около 87% респондентов отмечают, что знают упаковку питьевого йогурта Bio Баланс (без логотипа) и почти 100% знают упаковку «Bio Баланс» (с логотипом);

• 44% респондентов не смогли назвать марку этого продукта, глядя на упаковку Биойогурта ООО УК «ПРОСТО МОЛОКО» без логотипа;

• из тех, кто смог назвать марку продукта, 58% решили, что эта упаковка «Bio Баланс», 15% посчитали, что это упаковка йогурта «Био Макс», а 5% назвали марку «Активиа». Ни один из респондентов не упомянул марку Био Йогурта ООО УК «ПРОСТО МОЛОКО».

По мнению большинства участников опроса (90%), тестируемые упаковки похожи между собой, из них 84% сказали, что могли бы перепутать эти две упаковки в магазине.

Таким образом, результаты опроса свидетельствуют об известности среди потребителей йогуртов «Bio Баланс», а также о высокой вероятности смешения йогуртов «Bio Баланс» и «БИО ЙОГУРТ».

На основании изложенного издан приказ ФАС России № 1771/16 от 14.12.2016 о принятии переданного дела к рассмотрению и созданию Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения ООО «УК «ПРОСТО МОЛОКО» пункта 2 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в использовании при оформлении внешнего вида упаковки производимой и реализуемой ООО УК «ПРОСТО МОЛОКО» молочной продукции «БИО ЙОГУРТ» этикеток, наименования, цветовой гаммы, фирменного стиля в целом, схожих до степени смешения с оформлением упаковки продукции «Bio Баланс», производимой и реализуемой АО «ДАНОН РОССИЯ», руководствуясь частью 13 статьи 44 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

О П Р Е Д Е Л И Л:

•
◦

- Назначить дело № 1-14-193/00-08-16 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению на 30.01.2017 в 14.00 по адресу: г. Москва, ул. Садовая Кудринская, д. 11, 4 этаж, кабинет 413.
- Привлечь к участию в рассмотрении дела № 1-14-193/00-08-16 о нарушении антимонопольного законодательства в качестве:

ответчика:

-Общество с ограниченной ответственностью УК «ПРОСТО МОЛОКО» (420054, г. Казань, ул. Лебедева, д. 4);

заявителя:

-Акционерное общество «ДАНОН РОССИЯ» (127015, г. Москва, ул. Вятская, д. 27, 13-14).

Явка ответчика по делу № 1-14-193/00-08-16 о нарушении антимонопольного законодательства или его представителя (с доверенностью на участие в рассмотрении дела) обязательна.

Примечания:

1. Согласно статье 43 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) лица, участвующие в деле о нарушении антимонопольного законодательства с момента возбуждения дела имеют право знакомиться с материалами дела, делать выписки из них, представлять доказательства и знакомиться с доказательствами, задавать вопросы другим лицам, участвующим в деле, заявлять ходатайства, давать пояснения в письменной или устной форме комиссии, приводить свои доводы по всем возникающим в ходе рассмотрения дела вопросам, знакомиться с ходатайствами других лиц, участвующих в деле, возражать против ходатайств, доводов других лиц, участвующих в деле.

С материалами дела можно ознакомиться в Федеральной антимонопольной службе, контактный телефон (499) 755 23 23, доб. 088-138.

2. Копии документов, представленные для приобщения к материалам дела и не заверенные нотариально, должны быть заверены подписью руководителя и печатью юридического лица.

3. Для обеспечения пропусков в здание Федеральной антимонопольной службы фамилии представителей необходимо сообщить за 1 день до рассмотрения дела.

4. В соответствии с частью 2 статьи 42 Закона «О защите конкуренции» лица, участвующие в деле о нарушении антимонопольного законодательства вправе осуществлять свои права и обязанности самостоятельно или через представителей, полномочия которых подтверждаются документами, оформленными в соответствии с законодательством Российской Федерации.

А.Б. Кашеваров