

## РЕШЕНИЕ

по делу № 670-14.6к/17к о нарушении антимонопольного законодательства  
«21» марта 2017 года город Воронеж

Резолютивная часть решения оглашена «16» марта 2017 года

В полном объеме решение изготовлено «21» марта 2017

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области (далее – Воронежское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: Попов В.Г. – председатель Комиссии, заместитель руководителя управления; Козинина О.Г. – член Комиссии, начальник отдела; Михина Н.Н. – член Комиссии, государственный инспектор; Бадерко Н.В. – член Комиссии, специалист-эксперт, рассмотрев дело № 670-14.6к/17к, возбужденное по признакам нарушения обществом с ограниченной ответственностью «Лиана» (ИНН 6227010131, дата регистрации 18.06.2001г., юридический адрес: 396026, Рязанская область, г. Рязань, ул. 14-я Линия 2 (далее по тексту – ООО «Лиана») пункта 2 статьи 14.6 ФЗ «О защите конкуренции» № 135-ФЗ от 26.07.2006 (далее по тексту - ФЗ «О защите конкуренции»), в присутствии представителя ООО «Лиана» <...>, в отсутствие: представителей ЗАО «Мясная галерея» (Общество надлежащим образом извещено)

### **УСТАНОВИЛА:**

17.10.2016 года в Воронежское УФАС России поступило заявление (вх. № 01-11/2081) ЗАО «АБИ Продакт» (ЗАО «Мясная галерея») (г. Владимир, ул. Полины Осипенко, д. 65, ИНН 3328426765, дата регистрации 11.04.2003) (далее - Заявитель) в отношении ООО «Лиана» (ИНН 6227010131, дата регистрации 18.06.2001г., юридический адрес: 396026, Рязанская область, г. Рязань, ул. 14-я Линия 2) по признакам нарушения антимонопольного законодательства.

17.11.2016г. в целях сбора и анализа дополнительных доказательств, срок рассмотрения заявления продлен до 17.01.2017г.

23.11.2016г. от ЗАО «АБИ Продакт» (ЗАО «Мясная галерея») поступила необходимая информация.

Из предоставленной информации, установлено следующее.

ЗАО «АБИ Продакт» (ЗАО «Мясная галерея») является правообладателем серии комбинированных товарных знаков «Чебупели», зарегистрированных в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания РФ (свидетельства на товарные знаки: № 477648 от 26.12.2012; № 525466 от 24.10.2014) и охраняемых на территории РФ в соответствии с действующим законодательством в области охраны интеллектуальной собственности.

Под указанными товарными знаками Заявитель производит и распространяет замороженную продукцию быстрого приготовления с 2012 года.

Заявителю стало известно о распространении на территории Воронежской области в торговых точках сети магазинов «Центрторг» замороженной продукции быстрого приготовления под маркированным обозначением «С пылу с жару» производства ООО «Лиана» (г. Рязань, ул. 14-я Линия 2).

По мнению Заявителя, этикетка вышеуказанной продукции является сходной до степени смешения с его товарным знаком, а также продукция реализуется в одних и тех же торговых точках, в связи с чем, потребители при приобретении продукции «Чебупели» вводятся в заблуждение относительно производителя продукции.

По итогам рассмотрения указанного заявления установлено следующее.

Согласно выпискам из ЕГРЮЛ: ЗАО «АБИ Продакт» (ЗАО «Мясная галерея») и ООО «Лиана» осуществляют аналогичные виды деятельности, в том числе производство мясных (мясосодержащих) полуфабрикатов (ОКВЭД 10.13.4), т.е. являются конкурентами.

ЗАО «АБИ Продакт» (ЗАО «Мясная галерея») производит товар с названием «Чебупели» (торговая марка «Горячая штучка»).

Этикетка, нанесенная на товар с названием «Чебупели» выполнена на белом фоне, верхняя часть этикетки выполнена в бело-черном цвете с горизонтальной надписью «Горячая штучка», ниже под данной надписью на красном фоне размещена вертикальная надпись белого цвета «Чебупели», ниже на фоне ярко-желтого цвета расположена горизонтальная надпись темно-желтого или коричневого цвета «еще вкуснее!», ниже под надписью изображение микроволновой печи (судя по рисунку) зеленого цвета. На этикетку также нанесено изображение товара (судя по названию «Чебупели»).

ООО «Лина» производит товар с названием «Жареные пельмени» (торговая марка «С пылу с жару»).

Этикетка, нанесенная на товар с названием «Жареные пельмени» (торговая марка «С пылу с жару») выполнена на белом фоне, верхняя часть этикетки выполнена в бело-черном цвете с горизонтальной надписью «С пылу с жару», ниже под данной надписью на красном фоне размещена горизонтальная надпись белого цвета «Жареные пельмени», ниже вертикальная линия зеленого цвета. На этикетку также нанесено изображение товара (судя по названию «Жареные пельмени»).

Таким образом, дизайн этикетки, нанесенной на замороженный продукт с названием «Чебупели», выпускаемый ЗАО «АБИ Продакт» (ЗАО «Мясная галерея») и дизайн этикетки, нанесенной на замороженный продукт с названием «Жареные пельмени», выпускаемый ООО «Лина» и располагающийся в одном и том же товарном ряду и местах продажи, может иметь сходство до степени смешения по цветовой гамме и их оформлению, а также привести к смешению продуктов, производимых ЗАО «АБИ Продакт» (ЗАО «Мясная галерея») и ООО «Лина».

Имитация внешнего вида товара представляет собой своеобразное подражание товару конкурента с целью создания у покупателей впечатления о принадлежности таких товаров линейке имитируемых товаров.

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 (пункт 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции).

В силу подпункта 1 пункта 3 статьи 10 bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883 подлежат запрету все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента. Статья 14.6 Закона о защите конкуренции устанавливает запрет на недобросовестную конкуренцию, связанную с созданием смешения средств индивидуализации.

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: копирование или имитация внешнего вида товара, вводимого в гражданский оборот хозяйствующим субъектом-конкурентом, упаковки такого товара, его этикетки, наименования, цветовой гаммы, фирменного стиля в целом (в совокупности фирменной одежды, оформления торгового зала,

витрины) или иных элементов, индивидуализирующих хозяйствующего субъекта-конкурента и (или) его товар (пункт 2 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции в редакции с изменениями, внесенными Федеральным законом от 05.10.2015 № 275-ФЗ).

29.11.2016 г. Воронежским УФАС России в отношении ООО «Лиана» возбуждено дело № 670-14.6к/17к по признакам нарушения пункта 2 статьи 14.6 ФЗ «О защите конкуренции». Дело назначено к рассмотрению на 10 часов 00 минут 22.12.2016г.

22.12.2016г. в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств, дело отложено на 15 часов 00 минут 30.01.2017г.

30.01.2017г. от ООО «Лиана» поступила запрашиваемая Определением об отложении дела № 670-14.6к/17к информация, в том числе 3 (три) заключения б/н от 20.01.2017г. патентного поверенного РФ, рег. № 0809, директора, ООО ППА «Защита Ваших идей» Гришиной Людмилы Вячеславовны (г. Нижний Новгород):

1) Объекты исследования: товарный знак «ЧЕБУПЕЛИ», зарегистрированный за № 477648 от 26.12.2012г., с приоритетом от 11.05.2011. на имя ЗАО «Мясная галерея» (6000009, г. Владимир, ул. Полины Осипенко, 41).

2) Дизайн-макет этикетки дляпельменей жаренных «С ПЫЛУ С ЖАРУ», производимых ООО «Лиана» (390026, г. Рязань, ул. 14-я линия, д. 2).

3) Фотография упаковки с этикеткойпельменей жаренных «С ПЫЛУ С ЖАРУ», производимых ООО «Лиана» (390026, г. Рязань, ул. 14-я линия, д. 2).

Исследования проводились по следующим вопросам:

1. Является ли этикетка дляпельменей жаренных «С ПЫЛУ С ЖАРУ», производимых ООО «Лиана» (390026, г. Рязань, ул. 14-я линия, д. 2), сходной до степени смешения с товарным знаком «ЧЕБУПЕЛИ», зарегистрированным за № 477648 от 26.12.2012г., с приоритетом от 11.05.2011г., на имя ЗАО «Мясная галерея» (6000009, г. Владимир, ул. Полины Осипенко, 41)?

2. Способна ли этикетка дляпельменей жаренных «С ПЫЛУ С ЖАРУ», производимых ООО «Лиана» (390026, г. Рязань, ул. 14-я линия, д. 2), породить в сознании потребителя смешение и ложное представление о принадлежностипельменей жаренных, для которых она предназначена, правообладателю товарного знака «ЧЕБУПЕЛИ», зарегистрированным за № 477648 от 26.12.2012г., с приоритетом от 11.05.2011г., на имя ЗАО «Мясная галерея» (6000009, г. Владимир, ул. Полины Осипенко, 41)?

Выводы.

1. Этикетка дляпельменей жаренных «С ПЫЛУ С ЖАРУ», производимых ООО «Лиана» (390026, г. Рязань, ул. 14-я линия, д. 2) не является сходной до степени смешения с товарным знаком «ЧЕБУПЕЛИ», зарегистрированным за № 477648 от 26.12.2012г., с приоритетом от 11.05.2011г., на имя ЗАО «Мясная галерея» (6000009, г. Владимир, ул. Полины Осипенко, 41).

2. Этикетка дляпельменей жаренных «С ПЫЛУ С ЖАРУ», производимых ООО «Лиана» (390026, г. Рязань, ул. 14-я линия, д. 2) не способна породить в сознании потребителя смешение и ложное представление о принадлежностипельменей жаренных, для которых она предназначена, правообладателю товарного знака «ЧЕБУПЕЛИ», зарегистрированным за № 477648 от 26.12.2012г., с приоритетом от 11.05.2011г., на имя ЗАО «Мясная галерея» (6000009, г. Владимир, ул. Полины Осипенко, 41).

2) Объекты исследования:

1. Товарный знак «ЧЕБУПЕЛИ», зарегистрированный за № 525466 от 24.10.2014г. с приоритетом от 12.07.2013г. на имя ЗАО «Мясная галерея» (6000009, г. Владимир, ул. Полины Осипенко, 41)?

2. Дизайн-макет этикетки дляпельменей жаренных «С ПЫЛУ С ЖАРУ», ООО «Лиана» (390026, г. Рязань, ул. 14-я линия, д. 2).

3. Фотография упаковки с этикеткойпельменей жаренных «С ПЫЛУ С ЖАРУ»,

производимых ООО «Лина» (390026, г. Рязань, ул. 14-я линия, д. 2).

Исследование проводилось по следующим вопросам:

1. Является ли этикетка дляпельменей жаренных «С ПЫЛУ С ЖАРУ», производимых ООО «Лина» (390026, г. Рязань, ул. 14-я линия, д. 2), сходной до степени смешения с товарным знаком «ЧЕБУПЕЛИ», зарегистрированным за № 525466 от 24.10.2014г., с приоритетом от 12.07.2013г., на имя ЗАО «Мясная галерея» (6000009, г. Владимир, ул. Полины Осипенко, 41)?

2. Способна ли этикетка дляпельменей жаренных «С ПЫЛУ С ЖАРУ», производимых ООО «Лина» (390026, г. Рязань, ул. 14-я линия, д. 2), породить в сознании потребителя смешение и ложное представление о принадлежности пельменей жаренных, для которых она предназначена, правообладателю товарного знака «ЧЕБУПЕЛИ», зарегистрированным за № 525466 от 24.10.2014г., с приоритетом от 12.07.2013г., - ЗАО «Мясная галерея» (6000009, г. Владимир, ул. Полины Осипенко, 41)?

Выводы.

1. Этикетка дляпельменей жаренных «С ПЫЛУ С ЖАРУ», производимых ООО «Лина» (390026, г. Рязань, ул. 14-я линия, д. 2) не является сходной до степени смешения с товарным знаком «ЧЕБУПЕЛИ», зарегистрированным за № 525466 от 24.10.2014г., с приоритетом от 12.07.2013г., на имя ЗАО «Мясная галерея» (6000009, г. Владимир, ул. Полины Осипенко, 41).

2. Этикетка дляпельменей жаренных «С ПЫЛУ С ЖАРУ», производимых ООО «Лина» (390026, г. Рязань, ул. 14-я линия, д. 2) не способна породить в сознании потребителя смешение и ложное представление о принадлежности пельменей жаренных, для которых она предназначена, правообладателю товарного знака «ЧЕБУПЕЛИ», зарегистрированным за № 525466 от 24.10.2014г., с приоритетом от 12.07.2013г., - ЗАО «Мясная галерея» (6000009, г. Владимир, ул. Полины Осипенко, 41).

3) Объекты исследования:

1. Фотография этикетки для товара «ЧЕБУПЕЛИ», производимого с этикеткой пельменей жаренных «С ПЫЛУ С ЖАРУ», производимых ЗАО «Мясная галерея» (6000009, г. Владимир, ул. Полины Осипенко, 41)

2. Дизайн-макет этикетки для пельменей жаренных «С ПЫЛУ С ЖАРУ», производимых ООО «Лина» (390026, г. Рязань, ул. 14-я линия, д. 2).

3. Фотография упаковки с этикеткой пельменей жаренных «С ПЫЛУ С ЖАРУ», производимых ООО «Лина» (390026, г. Рязань, ул. 14-я линия, д. 2).

Исследование проводилось по следующим вопросам:

1. Является ли этикетка для пельменей жаренных «С ПЫЛУ С ЖАРУ», производимых ООО «Лина» (390026, г. Рязань, ул. 14-я линия, д. 2), сходной до степени смешения с этикеткой для товара «ЧЕБУПЕЛИ», производимого ЗАО «Мясная галерея» (6000009, г. Владимир, ул. Полины Осипенко, 41)?

2. Способна ли этикетка для пельменей жаренных «С ПЫЛУ С ЖАРУ», производимых ООО «Лина» (390026, г. Рязань, ул. 14-я линия, д. 2), породить в сознании потребителя смешение и ложное представление о принадлежности пельменей жаренных, для которых она предназначена, производителю товара «ЧЕБУПЕЛИ», производимого ЗАО «Мясная галерея» (6000009, г. Владимир, ул. Полины Осипенко, 41)?

Выводы.

1. Этикетка для пельменей жаренных «С ПЫЛУ С ЖАРУ», производимых ООО «Лина» (390026, г. Рязань, ул. 14-я линия, д. 2) не является сходной до степени смешения с этикеткой для товара «ЧЕБУПЕЛИ» (2), производимого ЗАО «Мясная галерея» (6000009, г. Владимир, ул. Полины Осипенко, 41).

2. Этикетка для пельменей жаренных «С ПЫЛУ С ЖАРУ» (5), производимых ООО «Лина» (390026, г. Рязань, ул. 14-я линия, д. 2) не способна породить в сознании потребителя смешение и ложное представление о принадлежности пельменей

жаренных, для которых она предназначена, производителю товара «ЧЕБУПЕЛИ» - ЗАО «Мясная галерея» (6000009, г. Владимир, ул. Полины Осипенко, 41).

30.01.2017г. рассмотрение дела отложено на 16 часов 00 минут 16.03.2017г. для принятия заключения об обстоятельствах дела № 670-14.6к/17к.

14.03.2017г. перед рассмотрением дела от ЗАО «Мясная галерея» поступили ходатайства:

1. О рассмотрении дела в отсутствие заявителя;

2. О проведении опроса на сайте Воронежского УФАС России среди его посетителей по вопросам: 1) относятся ли указанные продукты к продукции одного производителя или группы взаимосвязанных производителей? 2) являются ли этикетки продукции сходными?

Ходатайство б/н от 14.03.2017 о рассмотрении дела в отсутствие заявителя Комиссией удовлетворено.

Ходатайство ЗАО «Мясная галерея» б/н от 14.03.2017 о проведении опроса на сайте Воронежского УФАС России среди его посетителей по вопросам: 1) относятся ли указанные продукты к продукции одного производителя или группы взаимосвязанных производителей? 2) являются ли этикетки продукции сходными? оставлено без удовлетворения в связи с его нецелесообразностью, поскольку мнение потребителей, не обладающих специальными знаниями в области интеллектуальной собственности, не может служить бесспорным и однозначным основанием для определения наличия либо отсутствия сходства до степени смешения рассматриваемых этикеток, поскольку во многом является отражением субъективного мнения конкретных людей, участвовавших в опросе.

Также 14.03.2017г. ЗАО «Мясная галерея» предоставила позицию по делу о нарушении антимонопольного законодательства по Заклучению, в котором указало, в том числе о несогласии с выводами, изложенными в Заклучении специалиста от 20.01.2017г. относительно различительной особенности сходства до степени смешения этикетки товара «ЧЕБУПЕЛИ», производимого ЗАО «Мясная галерея» с этикеткой товара «ЖАРЕННЫЕ ПЕЛЬМЕНИ», производимых ООО «Лина» и не способности породить в сознании потребителя смешение и ложное представление о принадлежности пельменей жаренных, для которых она предназначена, производителю товара «ЧЕБУПЕЛИ» - ЗАО «Мясная галерея».

По мнению Комиссии, данный довод Заявителя не состоятелен, поскольку им не предоставлено доказательств, опровергающих выводы эксперта. В указанной позиции отражены лишь формальные выводы Заявителя, свидетельствующие исключительно о его несогласии с выводами специалиста, указанными в Заклучении от 20.01.2017г.

Указание Заявителем в правовой позиции на то, что «Для обозначений с сильной различительной способностью, такие этикетки и товарные знаки Заявителя, даже отдаленное сходство создает опасность смешения и именно для этих обозначений велика роль общего впечатления, производимого ими в сознании потребителей. В результате длительного и интенсивного использования ЗАО «Мясная галерея», их образ отложился в сознании, отдельные различия уже не воспринимаются детально. Люди берут машинально продукцию, даже отдаленно схожую, но с общими цветовым и композиционным исполнением, которая напоминает им привычную продукцию» по мнению Комиссии не является состоятельными, поскольку ЗАО «Мясная галерея» не предоставлено доказательств того, что рассматриваемые этикетки в указанной цветовой гамме приобрели различительную особенность в отношении своей продукции, а также доказательств того, что известность продукции Заявителя основывается именно на сочетании рассматриваемых цветов, а не на использовании его товарных знаков или

нетрадиционного наименования (названия) продукции «Чебупели». Рассматриваемая цветовая гамма сама по себе не является оригинальной (поскольку используется и другими производителями) и не образуют совокупности, достаточной для достижения индивидуализации определенного товара. В рассматриваемом случае невозможно указать на смешение или возникновение возможности смешения рассматриваемых товаров, поскольку присутствует абсолютная их различительная особенность в части имеющего максимальную выразительность словесного элемента, присущая их товарным знакам «Горячая штучка» и «С пылу с жару».

На рассмотрении дела, представитель ООО «Лина» <...> пояснила, следующее. 25.02.2011г. ООО «Лина» заключило договор с ИП <...> на разработку дизайна обечайки «С пылу с жару» «Жаренные пельмени», в соответствии с п. 2.1.3 данного договора ИП <...> передал исключительное право на производство искусства – дизайн упаковки «Пельмени жаренные» заказчику – ООО «Лина». Цвета упаковки (красный, желтый, черный, белый, зеленый) «Жаренных пельменей» соответствует фирменному стилю ООО «Лина». В связи с чем, ООО «Лина» начало использовать в своей предпринимательской деятельности указанную упаковку товара с марта 2011г. в то, время как ЗАО «Мясная галерея» получило приоритет на товарные знаки (свидетельство: № 477648 от 26.12.2012, свидетельство № 525466 от 24.10.2014) с 11.05.2011г. и с 12.07.2013г., т.е. позже Ответчика. Этикетка Заявителя отличается ее оригинальностью, поскольку используются оригинальные фантазийные названия, состоящие из двух названий: «Чебупели» (чебурек+пельмени) и т.п.

На основании изложенного, изучив материалы дела № 670-14.6к/17к, с учетом предоставленных Заключений специалиста от 20.01.2017г., приняв во внимание позиции сторон, Комиссия приходит к выводу об отсутствии в действиях ООО «Лина» признаков нарушения пункта 2 статьи 14.6 ФЗ «О защите конкуренции».

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 48 Закона «О защите конкуренции» Комиссия прекращает рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае отсутствия нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях (бездействии).

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, частью 1 статьи 48, частью 1 статьи 49 Закона «О защите конкуренции», Комиссия ФАС России

**РЕШИЛА:**

Рассмотрение дела № 670-14.6к/17к о нарушении антимонопольного законодательства в отношении ООО «Лина» прекратить в связи с отсутствием в действиях ООО «Лина» нарушения антимонопольного законодательства.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии:

В.Г. Попов

О.Г. Козина

Н.Н. Михина

Н.В.

Бадерко