

Исх. №04-08/3071 от 04.03.2019 г.

Комиссия Татарстанского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии: <...> – (должностное лицо)  
Члены Комиссии: <...> – (должностное лицо)  
<...> – (должностное лицо)

рассмотрев дело №08-115/2018 в отношении ООО <...> по факту нарушения части 2 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в использовании ООО «КФ «Заинский крекер» этикетки (упаковки) конфет «Птица щедрая», сходных до степени смешения с этикеткой (упаковкой) конфет «Птица дивная», изделий принадлежащей АО <...>.

в присутствии:

- представителя по доверенности ООО <...>.

в отсуствии:

- представителя по доверенности АО <...>.

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан (далее – Управление) поступили обращения <...> (далее – заявитель) по признакам нарушения <...> антимонопольного законодательства, выразившегося в использовании <...> этикетки (упаковки) конфет «Птица щедрая», сходных до степени смешения с этикеткой (упаковкой) конфет «Птица дивная», изделий принадлежащей <...>.

В обращении <...> было указано, что при мониторинге рынка кондитерских изделий АО «АККОНД» стало известно, что <...> осуществляет реализацию и вводит в оборот кондитерскую продукцию «Птица щедрая» сходного до степени смешения с кондитерской продукцией «Птица дивная». <...> добросовестно, как участник гражданского оборота, как производитель, приложил максимум усилий для вывода на рынок своего продукта «Птица дивная». Были затрачены трудовые и материальные ресурсы для создания образа продуктов в целях повышения его узнаваемости и получения лояльных групп потребителей.

Также по мнению <...> сходство кондитерской продукции <...> с кондитерской продукцией <...> выполнено <...> преднамеренно, только для того, чтобы создать у потребителя ассоциативную связь с продукцией <...>, а как следствие – смешение с продукцией <...>. Все использованные <...> элементы на упаковке (этикетке) конфет «Птица щедрая» выполнены таким образом, чтобы усилить сходство с кондитерской продукцией «Птица дивная» принадлежащей <...>.

Кондитерское изделие «Птица дивная» производства <...> в этикетках с обозначениями по представленным свидетельствам на товарные знаки приобрело широкую известность в России и за рубежом, неоднократно экспонировалось на выставках, поставляется в многочисленные торговые сети.

04 июля 2018 года Комиссией Татарстанского УФАС России было возбуждено дело

№08-115/2018 о нарушении антимонопольного законодательства.

Определением об отложении рассмотрения дела №08-115/2018 о нарушении антимонопольного законодательства <...> рассмотрение данного дела было назначено на 26 декабря 2018 года в 11 часов 00 минут.

По результатам рассмотрения поступивших обращений, представленных документов и материалов, а также анализа нормативной правовой базы Управлением были установлены в действиях <...> признаки нарушения законодательства Российской Федерации о защите конкуренции.

В силу части 7 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции», конкуренция - соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

Согласно части 5 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции», хозяйствующий субъект - коммерческая организация, некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход, индивидуальный предприниматель, иное физическое лицо, не зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя, но осуществляющее профессиональную деятельность, приносящую доход, в соответствии с федеральными законами на основании государственной регистрации и (или) лицензии, а также в силу членства в саморегулируемой организации.

Согласно статье 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции», 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:

1) незаконное использование обозначения, тождественного товарному знаку, фирменному наименованию, коммерческому обозначению, наименованию места происхождения товара хозяйствующего субъекта-конкурента либо сходного с ними до степени смешения, путем его размещения на товарах, этикетках, упаковках или использования иным образом в отношении товаров, которые продаются либо иным образом вводятся в гражданский оборот на территории Российской Федерации, а также путем его использования в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», включая размещение в доменном имени и при других способах адресации;

2) 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.

Согласно информации, содержащейся в Едином государственном реестре юридических лиц деятельностью <...> является производство сухарей, печенья и прочих сухарных хлебобулочных изделий, производство мучных кондитерских изделий, тортов, пирожных, пирогов и бисквитов, предназначенных для длительного хранения.

Деятельностью <...> согласно информации, содержащейся в Едином государственном реестре юридических лиц является производство сухарей, печенья и прочих сухарных

хлебобулочных изделий, производство мучных кондитерских изделий, тортов, пирожных, пирогов и бисквитов, предназначенных для длительного хранения.

Исходя из вышеизложенного, следует, что <...> и <...> являются конкурентами на одном товарном рынке по производству кондитерских изделий.

29 июня 2018 года в прямом эфире программы «Главные новости» телеканала «Татарстан-24» был проведен анонимный онлайн-опрос с участием телезрителей, посредством проведения указанного опроса в группе телеканала Татарстан 24 в социальной сети ВКонтакте – Телеканал «Татарстан-24» – <https://vk.com/24tatarstan>. В программе, вышедшей 29 июня, для опроса был предложен вопрос: «Считаете ли Вы, что упаковки похожи друг на друга?» с приложением к опросу фотографий коробок конфет «Птичка дивная» производства <...> и <...> производства КФ «Заинский крекер». Для ответа на указанный вопрос были предложены три варианта ответа:

Да, не вижу особой разницы;

Нет, они отличаются друг от друга;

Это разное оформление упаковки одного и того же товара.

По итогам анонимного онлайн-опроса следует, что на момент проведения прямого эфира с 13:30 до 13:50 по московскому времени 29 июня 2018 года

– 75 человек, что составило 50,7 % от всего количества принявших участие в опросе, ответили, что не видят особой разницы;

– 45 человек, что составило 30,4 % от всего количества принявших участие в опросе, ответили, что упаковки отличаются друг от друга;

– 28 человек, что составило 18,9 % от всего количества принявших участие в опросе, ответили, что это разное оформление упаковки одного и того же товара.

На дату 06 декабря 2018 года согласно данным в группе телеканала Татарстан 24 в социальной сети ВКонтакте, в опросе на предмет сходства упаковок указанных конфет приняло участие 295 человек, из них:

– 160 человек (54,24 %) ответили, что не видят особой разницы;

– 81 человек (27,46 %) ответили, что упаковки отличаются друг от друга;

– 54 человека (18,31 %) ответили, что это разное оформление упаковки одного и того же товара.

Из вышеизложенного следует, что на момент проведения программы, прямой эфир которой проходит с 13:30 до 13:50 по московскому времени, голосование распределилось следующим образом: за 1-й вариант ответа проголосовали 75 человек, что составило 50,7% от всего количества принявших участие в опросе, за 2-й вариант – 45 человек (30,4%), за 3-й вариант – 28 человек (18,9%). В программе опрос озвучен в промежуток с 14:25 до 15:15 минут прямого эфира (эфир программы сохранён на канале Татарстанского УФАС России в YouTube – <https://www.youtube.com/watch?v=zyNgqvUu0V0&t=43s>).

На дату 6 декабря 2018 года, согласно данным в группе телеканала Татарстан 24 в социальной сети ВКонтакте, в опросе на предмет сходства упаковок конфет «Птичка дивная» и «Птичка щедрая» приняло участие 295 человек. Из них за 1 вариант (Да, не

вижу особой разницы) проголосовали 160 человек (54,24%), за 2-й вариант (Нет, они отличаются друг от друга) – 81 человек (27,46%), за 3-й вариант (Это разное оформление упаковки одного и того же товара) – 54 человека (18,31%).

Таким образом, проведенный опрос позволяет говорить о том, что большинство участников анонимного опроса, организованного посредством онлайн-опроса в социальной сети ВКонтакте, сочли упаковки конфет «Птичка дивная» производства КФ <...> и <...> производства <...> единообразными и не имеющими между собой разницы, что подтверждает сходство данных товаров до степени смешения.

Проведенный анонимный опрос среди телезрителей телеканала «Татарстан 24» (обычные потребители) объективно подтверждают сходство упаковок конфет «Птица дивная» производства <...> и <...> производства <...> до степени смешения, т. е. с точки зрения обычного потребителя конфеты «Птица дивная» производства <...> и конфеты «Птица щедрая» производства <...> воспринимаются как линейка товаров одного производителя, происходит смешивание данных товаров в гражданском обороте. Таким образом, 69,60% покупателей перепутали бы на полке товар <...> с товаром <...>, приобретая который думали бы, что приобретают товар <...>.

Указанное подтверждается и заключением специалиста – патентного поверенного <...>, номер государственной регистрации №0388, стаж работы в области защиты интеллектуальной собственности – более 30 лет. Согласно заключению специалиста перед поверенным был поставлен вопрос: имеется ли сходство до степени смешения между обозначениями на этикетке конфет «Птица щедрая» и обозначениями, зарегистрированными в качестве комбинированных товарных знаков №290991, №512186, №573760.

По результатам проведенных исследований, анализов патентным поверенным дано заключение о наличии между этикеткой конфет «Птица щедрая» и комбинированными обозначениями Товарных знаков со словесным элементом «Птица дивная» №№290991 512186, 573760 сходства до степени смешения, обусловлено, в том числе, тем, что данные словесные элементы за счет комбинации с изобразительными элементами ассоциируются друг с другом и могут приводить к выводу о принадлежности обозначений одному производителю.

Данный вывод патентного поверенного обоснован тем, что в ходе исследований патентным поверенным установлено:

Звуковое (фонетическое) сходство;

Графическое (визуальное) сходство;

Смысловое (семантическое) сходство.

Кроме словесных элементов между изобразительными элементами Товарных знаков и Обозначения выявлены несомненные сходства. Это: тождество внешней формы, сходство цветов и тонов, смысловое сходство, композиционное сходство, сходство характера изображений. Изобразительные элементы выполнены в реалистичной манере, и характеризуются одинаковым построением.

Обозначения, зарегистрированные в качестве товарных знаков <...> (далее – Товарные знаки), в общем представляют собой комбинированные обозначения со словесным компонентом «Птица Дивная», который выполнен в виде логотипа в кириллице рукописным шрифтом. В правом верхнем углу размещен логотип небольшого размера: в контуре в виде геометрической фигуры. Буквы внутри предназначены для обозначения

предприятия-изготовителя. Изобразительные элементы представлены в виде композиций, включающей двух лебедей плавающих в голубом озере. Кроме того, обозначение содержит изобразительный элемент в виде половинки конфеты – суфле. Причем, композиция с лебедями как бы предназначена для того чтобы подчеркнуть легкость и воздушность конфеты. Изображение выполнено в белом, голубом, синем, коричневом, темно-коричневом цвете.

<...>

Таким образом, и проведенный опрос среди телезрителей телеканала Татарстан-24, и заключение Патентного поверенного однозначно свидетельствуют о том, что упаковки конфет «Птица дивная» производство <...> и «Птица щедрая» <...> единообразны и не имеют между собой особой разницы, что подтверждает сходство данных товаров до степени смешения, что идет в разрез с действующим законодательством.

В связи с вышеизложенным, Комиссия считает, что в данном конкретном рассматриваемом случае имеет место нарушение как части 1 статьи 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции», так и части 2 статьи 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции».

На дату принятия Комиссией решения, в материалах настоящего дела отсутствуют доказательства о прекращении нарушения <...> антимонопольного законодательства в связи с чем, Комиссия приходит к выводу о необходимости выдачи <...> предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о защите конкуренции.

Руководствуясь статьей 14.6, статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

Признать действия <...> выразившиеся в незаконном использовании <...> этикетки (упаковки) конфет «Птица щедрая», сходных до степени смешения с этикеткой (упаковкой) конфет «Птица дивная», принадлежащей <...>, актом недобросовестной конкуренции, запрещенным статьей 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции»,

Выдать <...> (ИНН 7735588046) предписание о прекращении нарушения статьи 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции» и устранении его последствий.

Передать материалы дела в отношении <...> уполномоченному должностному лицу Татарстанского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении.

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

Председатель Комиссии:

<...> – (должностное лицо)

Члены Комиссии:

<...> – (должностное лицо)

<...> – (должностное лицо)