

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

ОБ ОТЛОЖЕНИИ РАССМОТРЕНИЯ ДЕЛА

№ 034/01/14.6-163/2021

23 марта 2021 Волгоград

Комиссия Волгоградского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения антимонопольного законодательства в составе:

- Председатель
Комиссии - заместитель руководителя Управления – ,
- Члены
Комиссии - заместитель начальника отдела контроля государственных и муниципальных закупок, недобросовестной конкуренции и рекламы –
- главный специалист-эксперт отдела контроля государственных и муниципальных закупок, недобросовестной конкуренции и рекламы –
- ведущий специалист-эксперт отдела контроля государственных и муниципальных закупок, недобросовестной конкуренции и рекламы –

рассмотрев дело № 034/01/14.6-163/2021, возбужденное по признакам нарушения ООО «Волжский мясокомбинат» (ОГРН: 1133435005659, дата присвоения ОГРН: 14.10.2013, ИНН: 3435307723, КПП: 343501001, адрес: г. Волжский. Волгоградская область, ул. Пушкина, 45 Т), п. 1 ст. 14.6 и п. 2 ст. 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

с участием представителя ООО «Волжский мясокомбинат» Н. (доверенность от 04.03.2021), представителя ООО «Владимирский стандарт» И. (доверенность от 15.03.2021),

установила:

26.02.2021 издан приказ Волгоградского УФАС России № 17 о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения ООО «Волжский мясокомбинат» п. 1 ст. 14.6 и п. 2 ст. 14.6 Закона о защите конкуренции.

Определением от 01.03.2021 рассмотрение дела было назначено на 23 марта 2021 года в 10 ч 00 мин.

Представитель ООО «Владимирский стандарт» полностью поддержал доводы и требования, изложенные в заявлении от 14.12.2020 вх. № 12464.

На заседании комиссии на обозрение комиссии была представлена продукция

ООО «Волжский мясокомбинат» «Колбаса вареная докторская ВМ Стандарт» в упаковке, которая, как считает заявитель, имитирует внешний вид упаковки колбасной продукции ООО «Владимирский стандарт» (фотографии продукции с копиями чеков приобщены к материалам дела).

Представитель заявителя уточнил, что рассматриваемая в деле упаковка колбаса ООО «Владимирский стандарт» выпускалась с 2016 года. В подтверждение в материалы дела представлена копия согласованного в 2016 году к выпуску макета упаковки

Соответствующий товарный знак зарегистрирован в 2017 году.

Представитель ООО «Владимирский стандарт» отметил, что колбаса «Докторская» и «Любительская» являются самыми «топовыми» (самыми востребованными) позициями среди иной продукции данного производителя.

От Ответчика поступили письменные объяснения по делу исх. № 532 от 22.03.2021. ООО «Волжский мясокомбинат» не признало вменяемого нарушения законодательства, указав на следующее.

- в начале июня 2020 года Обществом была выпущена новая линейка вареных колбас «ВМ СТАНДАРТ». Для упаковки данной линейки была выбрана прозрачная целлюлозная оболочка Precision (Франция). Данный выбор обоснован стремлением расширить ассортиментный ряд вареных колбас (ранее в данной упаковке Общество вареные колбасы не производило) и характеристиками данной оболочки, а именно высокая влаго- и дымопроницаемость, идеальное копчение, что позволяет производить колбасы типа «Докторская», «Любительская» и т.п. со специфической подкопченкой корочкой, что стало характерным отличием линейки вареных колбас «ВМ СТАНДАРТ»;

- для маркировки данной линейки колбас Обществом был разработан эскиз, включающий в себя ряд элементов, характерных для ООО «Волжский Мясокомбинат»: элемент официального наименования - «Волжский Мясокомбинат», располагающийся в овале, являющемся товарным знаком, зарегистрированным за Обществом (свидетельство № 764164 с приоритетом с 12.10.2018 года); прямую синюю линию, проходящую снизу, ассоциирующуюся с прочным основанием, фундаментом, стабильностью качества, на которой располагается надпись ВМ СТАНДАРТ (ВМ - это сокращение от Волжский Мясокомбинат, часто используемое Обществом при маркировке товаров. Словесный элемент «ВМ ПРОДУКТ» является элементом комбинированного товарного знака, зарегистрированного за с приоритетом с 12.10.2018 (свидетельство на ТЗ № 764164). СТАНДАРТ - от англ. STAND ART - образец, эталон, типовой образец, которому что - л. должно удовлетворять по размерам, форме, качеству; единая форма организации, проведения чего-л., то, что не включает в себе оригинального, своеобразного; шаблон, трафарет (см. Словарь Ефремовой Т.Ф. <https://rustxt.ru/dict#>; Англо-русский морской словарь <https://translate.academic.ru/standart/en/ru>). Само по себе данное слово, как указывает Ответчик, не обладает различительной способностью и является неохраняемым на основании п. 1 ст. 1483 ГК РФ, поскольку обозначает некие свойства.

- за Обществом зарегистрирован словесный товарный знак «ВОЛЖСКИЙ СТАНДАРТ» (свидетельство № 787590, приоритет ТЗ 01.07.2020.) Синее поле с

белыми полосами, изображением деревьев, солнца, сельскохозяйственной техники и скота, символизирует бескрайние южные плодородные земли под синим, ясным небом, дающие сырье для производства представляемой ООО «Волжский Мясокомбинат» продукции, о чем и сообщает потребителям центральный элемент спорного изображения, зарегистрированный за Обществом товарный знак в виде овала (свидетельство № 764164 с приоритетом с 12.10.2018 года), в котором указано фирменное наименование производителя.

- Общество, желая получить государственную защиту разработанного товарного знака, 05.06.2020 направило заявку № 2020728947 в Роспатент на регистрацию товарного знака.

- в связи с поступлением претензии от ООО «Владимирский стандарт», датированной 17.06.2020, ООО «Волжский Мясокомбинат» проверило обстоятельства, изложенные в ней, оценило приведенные ООО «Владимирский стандарт» доводы и провело дополнительные мероприятия, по результатам которых, в удовлетворении претензии было отказано. Поскольку, искового заявления после отказа в удовлетворении претензии от ООО «Владимирский стандарт» в адрес ООО «Волжский Мясокомбинат» не поступило, Ответчик счел, что спор разрешен в претензионном порядке.

- с целью проведения исследования на предмет установления наличия/отсутствия сходства до степени смешения спорных обозначений ООО «Волжский Мясокомбинат» обратилось к патентному поверенному Ботовой А.А. за экспертным заключением.

По результатам экспертизы (заключения эксперта № 06/08-1, копия приобщена к материалам дела), сравнительный анализ изображений сравниваемых оболочек показал, что они содержат сходные до степени смешения словесные элементы: «Любительская», «Докторская», «Стандарт», «Колбаса вареная», но эти словесные элементы не обладают различительной способностью, являются слабыми элементами в восприятии потребителем оболочек колбас.

Указанные словесные обозначения вошли во всеобщее употребление для обозначения товаров определенного вида и не обладают различительной способностью.

- Ответчик отметил, что колбасу «Докторскую» производят многие производители колбасной продукции. Ввиду этого представители Ответчика ставят под сомнение вопрос, задаваемый в ходе социологического опроса. Представленного заявителем, на стр. 28 на предмет взаимозаменяемости колбас «Докторская» «Владимирского стандарта» и «Докторская» «Волжский Мясокомбинат».

- отличительными словесными элементами в сравниваемых обозначениях, как считает Ответчик, являются словесные элементы «Владимирский стандарт» и «Волжский Мясокомбинат», которые являются частью фирменных наименований производителей колбас, располагаются в центральной части упаковки, привлекающей внимание потребителей. Именно отличительные словесные элементы, образующие словосочетания «Владимирский стандарт» и «Волжский Мясокомбинат» позволяют, по мнению представителей Ответчика, формировать в сознании потребителя представления о принадлежности товара и являются сильными элементами представленных оболочек колбас. Эти отличия усиливаются

различной графической проработкой размещения словесного элемента «Владимирский стандарт» на фоне восьмиугольника в центре изображения, тогда как словесный элемент «Волжский Мясокомбинат» расположен на фоне овала, смещенного вправо от центра.

- учитывая вышеизложенное, ООО «Волжский Мясокомбинат» делает вывод о том, что спорные изображения на этикетках не являются сходными, поскольку производят разное общее зрительное впечатление, обусловленное тем, что сравниваемые знаки существенно различаются композиционным построением, а также наличием различных изобразительных элементов, несущих отличающуюся друг от друга смысловую нагрузку.

- обозначения сравниваемых оболочек колбас ООО «Волжский Мясокомбинат» не считает сходными до степени смешения ввиду отсутствия сходства их сильных элементов и разного общего зрительного впечатления, что не позволяет их ассоциировать друг с другом в целом, отсутствует принципиальная возможность возникновения у потребителя представления о принадлежности однородных товаров 29 класса МКТУ одному производителю.

- ООО «Волжский Мясокомбинат» утверждает, что не вводит в гражданский оборот товары в оболочке, дизайн которой способен нарушить исключительное право правообладателя товарного знака по свидетельству № 679401. Указанное подтверждается, как считает Ответчик, результатами опроса, представленного заявителем (на стр. 22 отчета указано, что только 13% респондентов в городах выявленного пересечения и 11% респондентов в крупнейших городах считают, что колбасы, маркированные спорными обозначениями, выпускаются одним производителем. При этом 43 % респондентов в городах пересечения и 48% респондентов крупнейших городов, ответили, что колбасы, маркированные спорными обозначениями, выпускаются разными, не связанными между собой производителями);

- представитель Ответчика также отметил, что представленный заявителем жалобы отчет фонда «ВЦИОМ» требует детальной проработки и оценки, которая будет представлена Обществом дополнительно. ООО «Волжский Мясокомбинат» отметило, что при использовании выбранного метода опроса возникает ряд проблем: отсутствие репрезентативности, стихийность выборки, охват аудитории, наличие возможности намеренного искажения данных, при участии в интернет - опросах респонденты получают вознаграждения (деньги) за ответы на предлагаемые вопросы, поэтому есть вероятность наткнуться на неосмысленные ответы участника или «профессиональных» респондентов, которые стремятся ответить на большое количество анкет и больше заработать.

ООО «Волжский Мясокомбинат» делает вывод, что проведение опроса только при использовании интернет панели респондентов не является объективным и не отражает реальную картину.

Учитывая вышеизложенное Ответчик просит отложить рассмотрение дела до принятия Роспатентом решения по заявке 2020728947, а также обязать ООО «Владимирский стандарт» представить документы, подтверждающие компетенцию лиц, проводивших исследование; необходимые для проведения подобных исследований лицензии и сертификаты; доказательства реального участие опрашиваемых лиц (нотариальное заверение личных кабинетов, аудио

верификация); документы, подтверждающие количество респондентов, принявших участие в опросе и другие документы, относящиеся к опросу, положенному в основу отчета Фонда «ВЦИОМ».

Рассмотрев заявленные ходатайства, комиссия пришла к выводу об отсутствии оснований для их удовлетворения по следующим основаниям.

В соответствии с ч. 3 ст. 47 Закона о защите конкуренции комиссия может приостановить рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в следующих случаях:

1) рассмотрения антимонопольным органом, судом, органами предварительного следствия другого дела, имеющего значение для рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства;

2) проведения экспертизы.

Перечень оснований для приостановления рассмотрения дела является исчерпывающим.

В соответствии с позицией Верховного суда, изложенной в определении от 12.12.2017 № 310-ЭС17-19859 вопрос о сходстве до степени смешения обозначений является вопросом факта и по общему правилу может быть решен без назначения экспертизы.

Однако комиссией будет предложено заявителю представить дополнительные пояснения, материалы, связанные с проведенным опросом «ВЦИОМ», с учетом замечаний, высказанных представителем Ответчика.

Представитель заявителя с позицией ответчика не согласился. Отметив, что если рассматривать каждый из элементов упаковки в отдельности, то они действительно не совпадают. Решающим в данном случае является первое общее восприятие потребителями всех элементов упаковки в совокупности.

В соответствии с ч. 1 ст. 47 Закона о защите конкуренции Комиссия вправе отложить рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства: 1) по ходатайству лица, участвующего в деле, в связи с невозможностью явки этого лица или его представителя на заседание комиссии по уважительной причине, подтвержденной соответствующими документами; 2) в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств; 3) для привлечения к участию в деле лиц, содействующих рассмотрению дела, других лиц, участие которых в деле, по мнению Комиссии, необходимо.

Изучив имеющиеся материалы дела № 034/01/14.6-163/2021, Комиссия Волгоградского УФАС России пришла к выводу о необходимости получения дополнительной информации по делу в целях полного, всестороннего, объективного рассмотрения обстоятельств дела.

В связи с изложенным, руководствуясь ч. 1 ст. 47 Закона о защите конкуренции, Комиссия,

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Рассмотрение дела № 034/01/14.6-163/2021 о нарушении антимонопольного законодательства отложить.

2. Назначить дело № 034/01/14.6-163/2021 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению на **26 апреля 2021 года в 10 часов 00 минут** по адресу: Волгоград, ул. 7-ая Гвардейская, д. 12 (зал заседаний, 5-й этаж, левое крыло).

Стороны имеют возможность принять участие в заседании комиссии дистанционно, для этого необходимо: в указанное время пройти по ссылке: <https://fas2.tconf.rt.ru/c/0658527369>.

3. **ООО «Волжский мясокомбинат»** представить на заседание Комиссии следующие документы и материалы (копии документов должны быть надлежащим образом заверены печатью организации и подписью должностного лица):

- сведения о том, в каких торговых сетях реализуется продукция ООО «Волжский мясокомбинат» с приложением подтверждающих документов,

- сведения о видах деятельности и территории осуществления видов деятельности предприятия, включая территорию реализации продукции, в том числе в рассматриваемой в деле упаковке колбас «Докторская» и «Любительская» ООО «Волжский мясокомбинат», с приложением подтверждающих документов (копии договоров, заключенных с торговыми сетями «Лента» и «Магнит», переписка, копии договоров поставки продукции, коды ОКВЭД и т.д.),

- письменные пояснение по вопросам, заданным комиссией в ходе заседания комиссии 23.03.2021,

- информацию об объеме выручки от реализации колбасных изделий за 2-ое полугодие 2020 года; при наличии информации – выручка от реализации вареной колбасы за 2-ое полугодие 2020;

- отчеты о финансовых результатах за 2019 год, 2020 год;

- иную информацию, которую Ответчик считает необходимой для полного, всестороннего и объективного рассмотрения дела.

4. **ООО «Владимирский стандарт»** представить на заседание Комиссии следующие документы и материалы:

- имеющиеся доказательства известности продукции ООО «Владимирский стандарт», в том числе в рассматриваемой в данном деле упаковке (информация о проведенных рекламных кампаниях, сведения о расходах на продвижение товара и т.д.),

- при наличии: дополнительные пояснения, материалы, связанные с проведенным опросом «ВЦИОМ», с учётом замечаний, изложенных в пояснениях Ответчика,

- дополнительную к ранее представленной информацию, которую заявитель считает необходимой для полного, всестороннего и объективного рассмотрения дела.

5. **Сторонам по делу** представить на заседание Комиссии следующие документы и материалы (копии документов должны быть надлежащим образом заверены печатью организации и подписью должностного лица):

- информацию, которую считаете необходимой учесть при проведении анализа состояния конкуренции, в частности для определения:

а) временного интервала исследования товарного рынка;

б) продуктовых границ товарного рынка. Определение продуктовых границ товарного рынка может производиться исходя из предмета договоров, заключаемых хозяйствующим субъектом;

в) географических границ товарного рынка;

г) состава хозяйствующих субъектов, действующих на товарном рынке.

Председатель Комиссии ...

Члены комиссии .