

Резолютивная часть решения оглашена «30» ноября 2010г.

В полном объеме решение изготовлено «14» декабря 2010г.

Комиссия Новосибирского УФАС России по рассмотрению дела № 06-01-47-14-10 о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Лопаткина Т.В. - председатель Комиссии: заместитель руководителя управления – начальник отдела рекламы,

Виногорова Ю.В. – главный специалист-эксперт отдела рекламы, член Комиссии;

Носкова И.Р. - ведущий специалист-эксперт отдела рекламы, член Комиссии;

Сафронова Е.В. – специалист-эксперт отдела рекламы, член Комиссии;

рассмотрев дело № 06-01-47-14-10 по признакам нарушения ОАО «Новосибхолод» (юридический адрес: 630088, г. Новосибирск, ул. Сибиряков-Гвардейцев, 54) пункта 2 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее по тексту – ФЗ «О защите конкуренции»), согласно которому не допускается недобросовестная конкуренция, в том числе введение в заблуждение в отношении характера, способа и места производства, потребительских свойств, качества и количества товара или в отношении его производителей, а также пункта 4 части 1 статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции», согласно которому не допускается недобросовестная конкуренция, в том числе продажа, обмен или иное введение в оборот товара, если при этом незаконно использовались результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ, услуг.

УСТАНОВИЛА:

24.06.2010 г. в адрес Новосибирского УФАС России поступило заявление (вх. № 4497) ООО «Хладокомбинат № 3» (г. Екатеринбург), переданное Свердловским УФАС России для рассмотрения в соответствии с ч.3 ст. 39 ФЗ «О защите конкуренции» и п.3.9. Административного регламента ФАС по исполнению государственной функции по возбуждению и рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства РФ.

Согласно заявлению, ООО «Хладокомбинат № 3» является правообладателем исключительного права на использование промышленного образца – Упаковочного листа (два варианта) – патент на промышленный образец № 57486, с приоритетом от 03.11.2004г.

В настоящее время ООО «Хладокомбинат № 3» производит продукцию (мороженое – эскимо сливочное крем-брюле в белой глазури) в упаковке с использованием вышеуказанного промышленного образца – по варианту № 2.

21 мая 2010 г. в торговой точке ООО «АнтейГарантПрогресс», расположенной по адресу: г. Екатеринбург, ул. Сортировочная, 10, сотрудниками ООО «Хладокомбинат № 3» было обнаружено и приобретено мороженое производства

ОАО «Новосибхолод», упаковка которого схожа до степени смешения с упаковкой заявителя и содержит все существенные признаки вышеуказанного промышленного образца по варианту № 1.

По мнению заявителя, поскольку патентом на промышленный образец № 57486 независимо друг от друга охраняется каждый из вариантов, то использование варианта № 1 считается использованием промышленного образца, а так как данное использование осуществляется без согласия правообладателя, то является незаконным.

Заявитель также ссылается на следующее.

ООО «Хладокомбинат № 3» является правообладателем товарного знака по свидетельству № 170690 на словесное обозначение FREGATA, зарегистрированного, в том числе и в отношении товара «мороженое». Исключительные права приобретены 25.04.2009г. путем регистрации договора отчуждения. ООО «Хладокомбинат № 3» использует данное право для индивидуализации производимого им товара (мороженое) «Белый Фрегат», руководствуясь п.2 ст. 1484 Гражданского кодекса РФ.

Согласно п.3 ст. 1484 Гражданского кодекса РФ, никто не имеет право использовать без разрешения правообладателя сходное с его товарным знаком обозначение в отношении товаров, для индивидуализации которых товарный знак зарегистрирован, если в результате такого использования возникает вероятность смешения.

По мнению заявителя, при сравнительном анализе обозначений «Белый Фрегат» и «FREGATA» можно сделать вывод о наличии сходства, обусловленного семантическим признаком – сходство в понятиях, заложенных словом «Фрегата», на которое падает логическое ударение в словосочетании «Белый Фрегат».

Таким образом, по мнению заявителя, действия ОАО «Новосибхолод», выраженные в незаконном использовании исключительных прав ООО «Хладокомбинат № 3» на промышленный образец (патент № 57486) и исключительных прав на товарный знак (свидетельство № 170690), являются недобросовестной конкуренцией в соответствии с п.4 ч.1 ст. 14 ФЗ «О защите конкуренции».

По данному факту Новосибирским УФАС России проведена проверка, по результатам которой установлено следующее.

В соответствии с п.7 ст. 4 ФЗ «О защите конкуренции», конкуренция - это 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 выписке из ЕГРЮЛ от 30.06.2010г., ООО «Хладокомбинат № 3» (юридический адрес: 620050, Свердловская обл., г. Екатеринбург, ул. Ангарская, 75) осуществляет в том числе следующие виды деятельности: 15.52 - производство мороженого.

Согласно информационному письму об учете в Статрегистре Росстата за № 09-07/7412к от 20.10.2009г., Открытое Акционерное Общество «Новосибирский

хладокомбинат» (ОАО «Новосибхолод») (юридический адрес: 630088, г. Новосибирск, ул. Сибиряков-Гвардейцев, 54), осуществляет в том числе следующие виды деятельности: 15.52 - производство мороженого; 51.36.22 - оптовая торговля мороженым и замороженными десертами; 52.24.3 - розничная торговля мороженым и замороженными десертами.

Как было установлено материалами проверки, ОАО «Новосибхолод» осуществляет производство и продажу мороженого, используя словесное и графическое обозначение (упаковка) «Белый Фрегат» как средство для индивидуализации своего товара. Исключительны права на дизайн упаковки «Белый Фрегат» были приобретены ОАО «Новосибхолод» на основании Договора № ПЭ-ХК/2 от 05.03.2010 г. об отчуждении исключительных прав на произведение дизайна. Согласно вышеуказанному договору, правообладателем произведения – оригинальный дизайн упаковки мороженого «Белый Фрегат» - является ООО «Полярис-Экспорт» (г. Новосибирск). В свою очередь, ООО «Полярис-Экспорт» является законным владельцем данного произведения на основании Договора заказа № Р-ПЭ/1 на создание произведения дизайна упаковки, заключенного с Автором произведения – гражданином Рудневым Владимиром Александровичем, творческим трудом которого создано произведение.

Согласно пояснениям ОАО «Новосибхолод» (вх. № 5069 от 12.07.2010г.), реализация мороженого «Белый Фрегат» осуществляется им только на территории г. Новосибирска обществу с ограниченной ответственностью «Полярис-Экспорт» на основании договора поставки № 1Н от 09.11.2009г. (товарная накладная № 73 от 10.04.2010г.).

В свою очередь, ООО «Полярис-Экспорт» заключено Дистрибьюторское соглашение № 37 от 16.02.2009г., согласно которому ООО «Полярис-Экспорт» назначает Дистрибьютора – ООО «Хладокомбинат № 2» - в пределах г. Екатеринбурга (Свердловская область) оператором по продаже мороженого в ассортименте, изготовленного ОАО «Новосибхолод», (п.1.1. Дистрибьюторского соглашения № 37 от 16.02.2009г.). Согласно представленному ООО «Полярис-Экспорт» (вх. № 5464 от 26.07.2010г.) отчету по продажам товара Эскимо «Белый Фрегат» производства ОАО «Новосибхолод», за период с 01.01.2009г. по 01.06.2010г., на территории г. Екатеринбурга мороженое «Белый Фрегат» поступало от ООО «Хладокомбинат № 2» на реализацию 334 хозяйствующим субъектам (контрагентам).

Согласно пояснениям ООО «Хладокомбинат № 2» (вх. № 6806 от 09.09.2010г.), первая поставка мороженого «Белый Фрегат» (сливочное крем-брюле в белой глазури) от ООО «Полярис-Экспорт» была осуществлена 15.04.2010г. по накладной № 308 от 12.04.2010г.; реализация данного вида продукции компанией ООО «Хладокомбинат № 2» начинается с 16.04.2010г., что отражено в отчетах по продажам данного товара за период с 01.01.2009г. по 31.05.2010г.

Введение в оборот товара – мороженого «Белый Фрегат» (сливочное крем-брюле в белой глазури), производства ООО «Хладокомбинат № 3», подтверждено каталогами продукции ООО «Хладокомбинат № 3» за 2008 – 2010 г., а также справкой об объемах продаж данного товара за период с января 2009г. по май 2010г., в том числе на территории г. Екатеринбурга.

В соответствии с п.п.1.4 ст. 4 ФЗ «О защите конкуренции», товар - объект

гражданских прав (в том числе работа, услуга, включая финансовую услугу), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот; товарный рынок - сфера обращения товара (в том числе товара иностранного производства), который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров (далее - определенный товар), в границах которой (в том числе географических) исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами;

Исходя из вышеизложенного, следует, что рассматриваемый товар (мороженое), производимый ООО «Хладокомбинат № 3» и ОАО «Новосибхолод», является аналогичным («Белый Фрегат» эскиммо сливочное крем-брюле в белой глазури) и взаимозаменяемым, и реализуется на одном товарном рынке в пределах г. Екатеринбурга, Свердловской области.

Следовательно, ООО «Хладокомбинат № 3» (г. Екатеринбург) и ОАО «Новосибхолод» (г. Новосибирск) являются хозяйствующими субъектами – конкурентами в соответствии с п.7 ст. 4 ФЗ «О защите конкуренции» (конкуренция - это 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 представленным материалам, заявитель ООО «Хладокомбинат № 3» является правообладателем исключительного права на использование промышленного образца – Упаковочного листа (два варианта) – патент на промышленный образец № 57486, с приоритетом от 03.11.2004г.

04.11.2006г. Патент прекратил свое действие досрочно в связи с неуплатой годовой патентной пошлины за поддержание патента. Действие патента восстановлено с 16.04.2008г. В настоящее время патент является действующим. Годовые патентные пошлины за поддержание патента учтены по 03.11.2010г., включительно. Договоры в отношении указанного патента не регистрировались (Справка на основании сведений из Государственного реестра промышленных образцов РФ (по состоянию на 13.08.2010г.).

В соответствии с ч.3 ст.1400 Гражданского кодекса РФ (часть четвертая) от 18.12.2006 N 230-ФЗ (ред. от 24.02.2010), лицо, которое в период между датой прекращения действия патента на изобретение, полезную модель или промышленный образец и датой публикации в официальном бюллетене федерального органа исполнительной власти по интеллектуальной собственности сведений о восстановлении действия патента начало использование ... промышленного образца либо сделало в указанный период необходимые к этому приготовления, сохраняет право на дальнейшее его безвозмездное использование без расширения объема такого использования (право послепользования).

В соответствии со ст. 1358 Гражданского кодекса РФ (часть четвертая) (далее – ГК РФ), патентообладателю принадлежит исключительное право использования промышленного образца в соответствии со статьей 1229 ГК РФ любым не

противоречащим закону способом (исключительное право на изобретение, полезную модель или промышленный образец), в том числе способами, предусмотренными пунктами 2 и 3 настоящей статьи. Патентообладатель может распоряжаться исключительным правом на изобретение, полезную модель или промышленный образец.

Использованием промышленного образца считается, в частности: ввоз на территорию Российской Федерации, изготовление, применение, предложение о продаже, продажа, иное введение в гражданский оборот или хранение для этих целей продукта, ...либо изделия, в котором использован промышленный образец.

Промышленный образец признается использованным в изделии, если такое изделие содержит все существенные признаки промышленного образца, нашедшие отражение на изображениях изделия и приведенные в перечне существенных признаков промышленного образца (пункт 2 статьи 1377 ГК РФ).

При этом в Патенте на промышленный образец № 57486 указаны следующие существенные признаки промышленного образца:

1. Лист упаковочный (вариант 1),

характеризующийся:

- выполнением в форме прямоугольного листа;
- вертикально ориентированной плоскостной композицией, состоящей из изобразительных элементов, выполненных на цветном фоне, и шрифтовой графики;
- выполнением центрального изобразительного элемента в виде иллюстративного изображения;

отличающийся:

- выполнением иллюстративного изображения в виде фрагмента парусного корабля на фоне морского пейзажа, справа и слева от которого расположены вертикально ориентированные цветные полосы;
- наличием в нижней части иллюстративного изображения надписи наименования упаковываемого продукта в выворотку.

2. Лист упаковочный (вариант 2),

характеризующийся:

- выполнением в форме прямоугольного листа;
- вертикально ориентированной плоскостной композицией, состоящей из изобразительных элементов, выполненных на цветном фоне, и шрифтовой графики;
- выполнением центрального изобразительного элемента в виде иллюстративного изображения;

отличающийся:

- выполнением иллюстративного изображения в виде фрагмента парусного корабля на фоне морского пейзажа, справа и слева от которого расположены вертикально ориентированные цветные полосы;
- наличием в нижней части иллюстративного изображения надписи наименования упаковываемого продукта в выворотку;
- наличием на левой полосе следующих графических и шрифтовых элементов, расположенных сверху вниз: три наградных знака в виде круглых медалей желтого цвета, ориентированных вертикально, шрифтовой блок, расположенный вертикально, и товарный знак производителя, выполненный графикой белого и голубого цветов;
- наличием на правой полосе следующих графических и шрифтовых элементов, расположенных сверху вниз: товарный знак производителя, выполненный графикой белого и голубого цветов, и шрифтовой блок, ориентированный вертикально.

В настоящее время ООО «Хладокомбинат № 3» производит продукцию (мороженое – эскимо сливочное крем-брюле в белой глазури) в упаковке с использованием вышеуказанного промышленного образца – по варианту № 2. Упаковка мороженого «Белый Фрегат», производимого ООО «Хладокомбинат № 3», содержит все существенные признаки промышленного образца, нашедшие отражение на изображениях изделия и приведенные в перечне существенных признаков промышленного образца. Таким образом, при производстве ООО «Хладокомбинат № 3» мороженого «Белый Фрегат» использован промышленный образец № 57486, правообладателем которого данное общество является.

Введение в оборот ООО «Хладокомбинат № 3» товара – мороженое «Белый Фрегат» (эскимо сливочное крем-брюле в белой глазури) – с использованием промышленного образца № 57486, подтверждено соответствующими каталогами продукции ООО «Хладокомбинат № 3» за 2008 – 2010 г., а также справкой об объемах продаж данного товара за период с января 2009г. по май 2010г., в том числе на территории г. Екатеринбурга.

Согласно экспертному заключению об использовании/не использовании в изделии ОАО «Новосибхолод» (г. Новосибирск) лист упаковочный для мороженого объектов патентного права и средств индивидуализации ООО «Хладокомбинат № 3» (г.Екатеринбург) от 09.08.2010г. (далее – экспертное заключение), в объекте исследования – лист упаковочный для товара «Мороженое эскимо сливочное с ароматом крем-брюле в белой глазури «Белый Фрегат» (изготовитель ОАО «Новосибхолод»), использован промышленный образец № 57486 «Лист упаковочный (вариант № 1)».

С учетом того, что использование ОАО «Новосибхолод» промышленного образца № 57486 осуществлялось без согласия правообладателя, такое использование противоречит ст. 1358 Гражданского кодекса РФ (часть четвертая) и, следовательно, является незаконным.

Таким образом, действия ОАО «Новосибхолод» по использованию упаковки «Белый Фрегат» сопряжены с незаконным использованием средства индивидуализации продукции: патента на промышленный образец № 57486.

При рассмотрении факта нарушения ОАО «Новосибхолод» исключительных прав на товарный знак «FREGATA», правообладателем которого является ООО «Хладокомбинат №3» (приложение к свидетельству на товарный знак № 170690), Новосибирское УФАС России руководствуется следующим.

Согласно Свидетельству на товарный знак (знак обслуживания) № 170690, приоритет от 26.03.1997г., товарный знак: «FREGATA», выдан в отношении следующих товаров – хлебобулочные и мучные кондитерские изделия, вафли, мороженое.

Анализ упаковочного листа мороженого «Белый Фрегат» производства ОАО «Новосибхолод» и словесного товарного знака № 170690 «FREGATA», содержащийся в Экспертном заключении, показал следующее.

Установлено, что словесные элементы имеют семантическое и фонетическое сходство словесных элементов несущих основную смысловую нагрузку, являющихся самостоятельными. Словесные обозначения «БЕЛЫЙ ФРЕГАТ» и «FREGATA» предназначены для индивидуализации одного и того же товара 30 класса МКТУ «мороженое». Данный товар относится к недорогим товарам широкого потребления и краткосрочного пользования. Соответственно, существует вероятность возникновения у потребителя представления о принадлежности этих товаров одному изготовителю.

Таким образом, Экспертное заключение содержит вывод о том, что упаковочный лист мороженого «Белый Фрегат» производства ОАО «Новосибхолод» содержит в качестве средства индивидуализации товара «мороженое» словосочетание «БЕЛЫЙ ФРЕГАТ» сходное до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 170690 «FREGATA», зарегистрированным также в отношении товара 30 класса МКТУ «мороженое».

Юридическая специфика товарного знака свидетельствует о том, что он позволяет покупателю отождествлять маркированный товар с конкретным производителем, вызывает определенное представление о качестве продукции. Основное предназначение товарного знака – обеспечение потенциальному покупателю возможности отличить маркированный товар одного производителя среди аналогичных товаров другого производителя, и использование товарного знака способно создать определенные преимущества при продвижении товара на рынке.

В соответствии со ст. 1484 Гражданского кодекса РФ, лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака в соответствии со ст. 1229 Гражданского кодекса любым не противоречащим закону способом (исключительное право на товарный знак). Никто не вправе использовать без разрешения правообладателя сходные с его товарным знаком обозначения в отношении товаров, для индивидуализации которых товарный знак зарегистрирован, или однородных товаров, если в результате такого использования возникнет вероятность смешения.

Использование ОАО «Новосибхолод» на упаковке мороженого словосочетание «Белый Фрегат», сходное до степени смешения со средством индивидуализации товара - товарным знаком правообладателя, без согласия последнего, нарушает требование статьи 1484 Гражданского кодекса РФ, является незаконным, и указывает на нарушение п.4 ч.2 ст. 14 ФЗ «О защите конкуренции». Подобные действия ОАО «Новосибхолод» также вводят потребителей в заблуждение относительно принадлежности мороженого «Белый Фрегат» одному производителю, что в свою очередь противоречит обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и может причинить убытки другим хозяйствующим субъектам – конкурентам (в частности ООО «Хладокомбинат № 3») либо нанести или могут нанести вред их деловой репутации.

В соответствии с п.4 ч.1 ст.14 ФЗ «О защите конкуренции», не допускается недобросовестная конкуренция, в том числе продажа, обмен или иное введение в оборот товара, если при этом незаконно использовались результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ, услуг.

Незаконно используя в упаковке мороженого «Белый Фрегат» промышленного образца № 57486, а также словосочетание «Белый Фрегат», сходное до степени смешения с товарным знаком правообладателя (ООО «Хладокомбинат № 3»), ОАО «Новосибхолод» получает достигнутые со стороны правообладателя преимущества в своей деятельности по производству и реализации мороженого. Подобные действия со стороны ОАО «Новосибхолод» позволяют ему без существенных затрат по приобретению собственных исключительных прав на средства индивидуализации продукции, изготовлению собственного изображения товарного знака, и продвижению товара на рынок обращения соответствующего товара, фактически осуществлять продвижение своего товара (мороженого), создавая себе таким образом незаконное (без заключения договора, без осуществления платы за использование обозначения товарного знака) преимущество в предпринимательской деятельности перед другими конкурентами, осуществляющими производство (продажу) аналогичного товара с использованием патента и (или) товарного знака на законных основаниях либо воздерживающимися от его незаконного использования.

При этом, как указано в Информационной справке Роспатента, представленные на рассмотрение упаковки (мороженого «Белый Фрегат» производства ООО «Хладокомбинат № 3» и ОАО «Новосибхолод»), каждая из которых включает словесные элементы «БЕЛЫЙ ФРЕГАТ», «мороженое», «эскимо сливочное», «крем-брюле», «в белой глазури», а также изобразительный элемент в виде парусного судно класса фрегатов, использованы в гражданском обороте для товара «мороженое», который в соответствии с Международной классификацией товаров и услуг для регистрации знаков (МКТУ) относится к товарам 30 класса МКТУ. В результате исследования, проведенного в соответствии с критериями определения сходства товарных знаков, установлено, что представленные упаковки могут быть признаны сходными до степени смешения в силу наличия фонетического и семантического тождества и визуального сходства доминирующих словесных элементов «БЕЛЫЙ ФРЕГАТ», а также в силу того, что в целом ассоциируются друг с другом за счет сходного композиционного

оформления.

Таким образом, допустимо сделать вывод о сходстве графического дизайна оформления сравниваемых упаковок мороженого в такой степени, когда обычный потребитель может идентифицировать их как упаковку однородной продукции одного производителя (п.3 Информационной справки Роспатента).

В соответствии с п.2 ч.1 ст.14 ФЗ «О защите конкуренции», не допускается недобросовестная конкуренция, в том числе введение в заблуждение в отношении характера, способа и места производства, потребительских свойств, качества и количества товара или в отношении его производителей.

Согласно ст. 10 bis «Конвенции по охране промышленной собственности», заключенной в Париже 20.03.1883 (ред. 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.

Производство (и реализация) мороженого «Белый Фрегат» заявителем – ООО «Хладокомбинат № 3» осуществляется в течение последних нескольких лет (2008 – 2010г.г.), пользуется стабильным спросом, в частности на территории г. Екатеринбурга, в связи с чем вышеуказанный товар в упаковке, защищенной патентом № 57486, является узнаваемым среди потребителей. Таким образом, использование ОАО «Новосибхолод» упаковки мороженого «Белый Фрегат», сходной в целом с упаковкой мороженого «Белый Фрегат» производства ООО «Хладокомбинат № 3» направлено на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности по производству (и реализации) мороженого, и позволяет ОАО «Новосибхолод», за счет использования сходной упаковки узнаваемой марки, без дополнительных затрат получать и увеличивать прибыль от реализации мороженого собственного производства. Такие действия ОАО «Новосибхолод» по введению в оборот мороженого в упаковке, сходной с упаковкой хозяйствующего субъекта-конкурента – ООО «Хладокомбинат № 3», и как следствие способной ввести потребителей в заблуждение относительно производителя данного товара, противоречит действующему законодательству (ст. 14 ФЗ «О защите конкуренции»), а также обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости. В результате введения в оборот товара, сходного по оформлению с уже известным и узнаваемым аналогичным товаром, возможно изменение спроса на ранее существующий товар, что может причинить убытки добросовестному пользователю (законному патентообладателю) упаковки мороженого «Белый Фрегат» ООО «Хладокомбинат № 3» в виде упущенной выгоды.

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, признаются недобросовестной конкуренцией (п.9 ст. 4 Федерального закона «О защите конкуренции»).

Таким образом, на основании вышеизложенного, действия ОАО «Новосибхолод» нарушают требования п.п. 2, 4 ч. 1 ст. 14 ФЗ «О защите конкуренции».

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать ОАО «Новосибхолод» (юридический адрес: 630088, г. Новосибирск, ул. Сибиряков-Гвардейцев, 54; ОГРН 1095403010383) нарушившим пункт 2 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в соответствии с которым не допускается недобросовестная конкуренция, в том числе введение в заблуждение в отношении производителя товара.

Указанное нарушение выразилось в использовании ОАО «Новосибхолод» упаковки мороженого «Белый Фрегат» (эскимо сливочное крем-брюле в белой глазури), сходной до степени смешения с упаковкой мороженого «Белый Фрегат» (эскимо сливочное крем-брюле в белой глазури) производства ООО «Хладокомбинат № 3», при осуществлении деятельности по производству и реализации мороженого, в частности на территории г. Екатеринбурга, Свердловской области.

2. Признать ОАО «Новосибхолод» (юридический адрес: 630088, г. Новосибирск, ул. Сибиряков-Гвардейцев, 54; ОГРН 1095403010383) нарушившим пункт 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в соответствии с которым не допускается недобросовестная конкуренция, в том числе:

- продажа, обмен или иное введение в оборот товара, если при этом незаконно использовались результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ, услуг.

Указанное нарушение выразилось в незаконном использовании ОАО «Новосибхолод» в упаковке мороженого «Белый Фрегат» (эскимо сливочное крем-брюле в белой глазури) промышленного образца № 57486, а также в незаконном использовании упаковочного листа мороженого «Белый Фрегат», содержащем в качестве средства индивидуализации товара словосочетание «БЕЛЫЙ ФРЕГАТ» сходное до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 170690 «FREGATA», зарегистрированным также в отношении товара 30 класса МКТУ «мороженое», при осуществлении деятельности по производству и реализации мороженого, в частности на территории г. Екатеринбурга, Свердловской области.

3. Выдать ОАО «Новосибхолод» (юридический адрес: 630088, г. Новосибирск, ул. Сибиряков-Гвардейцев, 54; ОГРН 1095403010383) предписание о прекращении нарушения п.2 ч.1 ст. 14 п.4 ч.1 ст. 14 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», а именно: прекратить использование упаковки мороженого «Белый Фрегат» (эскимо сливочное крем-брюле в белой глазури), связанной с незаконным использованием средства индивидуализации товара (патента на промышленный образец № № 57486), а также сходной в целом с

упаковкой мороженого «Белый Фрегат» (эскимо сливочное крем-брюле в белой глазури) производства ООО «Хладокомбинат № 3», а также прекратить использование ОАО «Новосибхолод» упаковочного листа мороженого «Белый Фрегат», содержащем в качестве средства индивидуализации товара словосочетание «БЕЛЫЙ ФРЕГАТ» сходное до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 170690 «FREGATA», зарегистрированным также в отношении товара 30 класса МКТУ «мороженое», при осуществлении деятельности по производству мороженого и реализации его, в частности на территории г. Екатеринбург Свердловской области.

4. Признать, что основания для принятия иных мер по пресечению и (или) устранению последствий нарушения антимонопольного законодательства отсутствуют.

Председатель Комиссии _____ Т.В. Лопаткина

Члены Комиссии _____ Ю.В. Виногорова

_____ И.Р. Носкова

_____ Е.В. Сафронова

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа статьёй 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

ПРЕДПИСАНИЕ

30 ноября 2010 г.

г. Новосибирск

Комиссия Новосибирского УФАС России по рассмотрению дела № 06-01-47-14-10 о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Лопаткина Т.В. - председатель Комиссии: заместитель руководителя управления – начальник отдела рекламы,

Виногорова Ю.В. – главный специалист-эксперт отдела рекламы, член Комиссии;

Носкова И.Р. - ведущий специалист-эксперт отдела рекламы, член Комиссии;

Сафронова Е.В. – специалист-эксперт отдела рекламы, член Комиссии;

руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения от 19 октября 2010г. по делу № 06-01-47-14-10 о нарушении ОАО «Новосибхолод» (юридический адрес: 630088, г. Новосибирск, ул. Сибиряков-Гвардейцев, 54) пунктов 2, 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее по тексту – ФЗ «О защите конкуренции»), согласно которому не допускается недобросовестная конкуренция, в том числе введение в заблуждение в отношении характера, способа и места производства, потребительских свойств, качества и количества товара или в отношении его производителей; продажа, обмен или иное введение в оборот товара, если при этом незаконно использовались результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ, услуг,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ОАО «Новосибхолод» (юридический адрес: 630088, г. Новосибирск, ул. Сибиряков-Гвардейцев, 54; ОГРН 1095403010383) в срок до 14 января 2011 г. прекратить нарушение п.п.2, 4 ч.1 ст. 14 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», а именно:

прекратить использование упаковки мороженого «Белый Фрегат» (эскимо сливочное крем-брюле в белой глазури) с незаконным использованием средства индивидуализации товара (патента на промышленный образец № № 57486), а также сходной в целом с упаковкой мороженого «Белый Фрегат» (эскимо сливочное крем-брюле в белой глазури) производства ООО «Хладокомбинат № 3», а также прекратить использование ОАО «Новосибхолод» упаковочного листа мороженого «Белый Фрегат», содержащем в качестве средства индивидуализации товара словосочетание «БЕЛЫЙ ФРЕГАТ» сходное до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 170690 «FREGATA», зарегистрированным также в отношении товара 30 класса МКТУ «мороженое», при осуществлении деятельности по производству мороженого и реализации его, в частности на территории г. Екатеринбурга Свердловской области.

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

Председатель Комиссии

_____ Т.В. Лопаткина

Члены Комиссии

_____ Ю.В. Виногорова

_____ И.Р. Носкова

Предписание может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа статьёй 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством РФ, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.