ООО «Фабрика уральские

пельмени»

г. Челябинск,

ул. Енисейская, 50-А

Челябинская обл.,

с. Миасское, ул. Лесная 1

ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ № 01-04/2020

О ПРЕКРАЩЕНИИ ДЕЙСТВИЙ, КОТОРЫЕ СОДЕРЖАТ ПРИЗНАКИ

НАРУШЕНИЯ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

17 января 2020 года г. Челябинск

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) поступило заявление закрытого акционерного общества «Мясная галерея» о недобросовестных конкурентных действиях ООО «Фабрика уральские пельмени», выразившихся в дискридитации Заявителя и некорректном сравнении его товара с товаром ООО «Фабрика уральские пельмени».

Так, из заявления и представленных материалов усматривается, что ЗАО «Мясная галерея» с 2012 года является производителем продукции под торговой маркой «Бульмени», на упаковке которой присутствует обозначение «Бульон внутри» и которая активно продвигалась и рекламировалась Заявителем до настоящего времени, а также получила известность среди потребителей и узнаваема ими на рынке среди другой продукции.

ООО «Фабрика уральские пельмени» ввело в оборот замороженные полуфабрикаты (пельмени) под торговой маркой «Агонь» (Agonь), на упаковке которых присутствует обозначение «Мясо вместо бульона внутри!», на обратной стороне упаковки содержится обозначение «То чувство, когда съел мясо вместо бульона!», «Ешь мясо - живи с Агнём!». Изображение упаковки продукции ООО «Фабрика уральские пельмени» с обозначением «Мясо вместо бульона внутри!» размещено и на Интернет-сайте общества агонь.рус.

По мнению Заявителя, поскольку продукция ЗАО «Мясная галерея» под торговой маркой «Бульмени», на упаковке которой размещено обозначение «Бульон внутри», широко известна как среди потребителей, так и среди иных участников предпринимательской деятельности в сфере производства и торговли замороженными полуфабрикатами, ООО «Фабрика уральские пельмени» не могло не знать о существовании данной продукции. Действия ООО «Фабрика уральские пельмени» по размещению на своей продукции обозначения «Мясо вместо бульона внутри!», явно делающих отсылку на обозначение «Бульон внутри», размещаемое на продукции ЗАО «Мясная галерея», являются осознанными и

направлены на получение конкурентных преимуществ за счет дискредитации продукции конкурента в глазах потребителей, нанесения вреда его деловой репутации.

По мнению Заявителя, действия ООО «Фабрика уральские пельмени» являются актом недобросовестной конкуренции, запрещенным статьей 14.1, 14.3 Федерального закона «О защите конкуренции».

В целях проверки доводов заявления Челябинское УФАС России направило запрос ООО «Фабрика уральские пельмени».

ООО «Фабрика уральские пельмени» в письменных пояснениях указало следующее.

Замороженные полуфабрикаты под торговой маркой «Агонь», со сведениями «Мясо вместо бульона внутри!», «То чувство, когда съел мясо вместо бульона!» были введены обществом в оборот 20.03.2019. Упаковка, в которой реализуется данная продукция, была полностью разработана <…> ООО «Фабрика Уральские пельмени» <…>, а ее изготовлением и поставкой для использования в производстве, занималось и занимается ООО «Союз-Полимер ФЛЕКС» в соответствии с договором поставки №9/665-Ф от 09.01.2018.

ООО «Фабрика Уральские пельмени» с помощью российского регистратора доменных имен Рег.ру (Reg.ru) было зарегистрировано доменное имя агонь.рус. Оплата регистрации указанного имени была произведена сроком на 1 год, что подтверждается платежным поручением №2473 от 03.06.2019 и платежным поручением №2568 от 07.06.2019. ООО «Фабрика Уральские пельмени» рекламирует продукцию под торговой маркой «Агонь», акцептовав публичную оферту о заключении договора оказания рекламных услуг, предложенную ООО «В Контакте», что подтверждается платежным поручением №3008 от 27.06.2019.

По мнению ООО «Фабрика Уральские пельмени», введение в оборот замороженных полуфабрикатов под торговой маркой «Агонь», на упаковке которых содержатся сведения «Мясо вместо бульона внутри!», «То чувство, когда съел мясо вместо бульона!» не дискредитирует Заявителя и не приводит к позитивному либо негативному сравнению его товара, поскольку ООО «Фабрика Уральские пельмени» никогда не размещало ни на упаковках своей продукции, ни в каких-либо иных источниках любые сведения о Заявителе (ЗАО «Мясная галерея»). Кроме того, вся производимая продукция не содержит никаких упоминаний о товаре ЗАО «Мясная галерея», тем более, под торговой маркой «Бульмени».

Также по мнению ООО «Фабрика Уральские пельмени», в используемых ООО «Фабрика Уральские пельмени» на упаковке продукции сведениях «Мясо вместо бульона внутри!» и «То чувство, когда съел мясо вместо бульона!» отсутствует как таковой факт сравнения в отношении чьих-либо товаров, а также в отношении самих ингредиентов (мясо, бульон) между собой. Размещение на упаковках с замороженными полуфабрикатами (пельменями) слов «мясо» и «бульон» лишь указывает на факты присутствия либо отсутствия в составе полуфабрикатов названных компонентов. Например, точно так же, обозначения па упаковках любых продовольственных товаров, указывающие, на то, что в них присутствует «Сало вместо лука!» либо «Натуральные яйца вместо сапа!» характеризуют состав этого продукта, а не содержат позитивных либо негативных сравнений. Иными словами,

указанные выше обозначения, не утверждают, что мясо лучше бульона или наоборот, а лишь констатируют факт присутствия того или иного ингредиента. Словосочетание, содержащееся на упаковках продукции заявителя «Бульон внутри» является общеупотребительным, достаточно распространенным в производстве сходной продукции и, к тому же, не подлежит регистрации в качестве исключительного права на подобный товарный знак по этой причине. Следовательно, использование ООО «Фабрика Уральские пельмени» обозначений «Мясо вместо бульона внутри!» и «То чувство, когда съел мясо вместо бульона!» не может в принципе расцениваться как сравнение, а их нанесение на упаковку направлено на информирование потребителя относительно состава предлагаемого ему товара.

Рассмотрение заявления и материалов позволяет прийти к следующим выводам.

Согласно пункту 4 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции» 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.

В соответствии с пунктом 5 названной статьи 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.

Из пункта 7 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции» следует, что 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 выписки из ЕГРЮЛ основным видом деятельности ЗАО «Мясная галерея» является производство продукции из мяса убойных животных и мяса птицы (ОКВЭД 10.13). Согласно письменных пояснений ЗАО «Мясная галерея» реализацию продукции осуществляет ООО «Трейд-Сервис» (600009, г. Владимир, ул. Полины Осипенко, д.41, оф. 326; ОГРН 1043302019089, ИНН 3328434156) на территории Российской Федерации, в том числе Челябинской области.

Согласно выписки из ЕГРЮЛ основным видом деятельности ООО «Фабрика Уральские пельмени» является производство продукции из мяса убойных животных и мяса птицы (ОКВЭД 10.13), дополнительные виды деятельности: торговля оптовая неспециализированная замороженными пищевыми продуктами (ОКВЭД 46.39.1) и пр.

В качестве доказательств видов осуществляемой деятельности ООО «Фабрика Уральские пельмени» представлены договор поставки муки № 130 от 17.11.2015,

договор поставки мясопродуктов № 2018010101 от 01.01.2018, договор комиссии № 17 от 01.01.2017, договор комиссии № 24 от 01.05.2017.

ООО «Фабрика Уральские пельмени» осуществляет деятельность по адресам: 454010. г. Челябинск, ул. Енисейская, д. 50-А и 456660. Челябинская область, Красноармейский р-н, с. Миасское, ул. Лесная, д. 1. ООО «Фабрика Уральские пельмени» реализует продукцию оптом, торговых объектов для розничной реализации продукции не имеет.

В силу указанных положений ЗАО «Мясная галерея» и ООО «Фабрика Уральские пельмени» являются хозяйствующими субъектами, осуществляющими аналогичную деятельность на одном товарном рынке (производство продукции из мяса убойных животных и мяса птицы и ее реализацию) в пределах одних географических границ (Челябинская область Российской Федерации), следовательно, являются конкурентами по отношению друг к другу.

Согласно статье 14.1 Федерального закона «О защите конкуренции» не допускается недобросовестная конкуренция путем дискредитации, то есть распространения ложных, неточных или искаженных сведений, которые могут причинить убытки хозяйствующему субъекту и (или) нанести ущерб его деловой репутации, в том числе в отношении:

1) качества и потребительских свойств товара, предлагаемого к продаже другим хозяйствующим субъектом-конкурентом, назначения такого товара, способов и условий его изготовления или применения, результатов, ожидаемых от использования такого товара, его пригодности для определенных целей;

2) количества товара, предлагаемого к продаже другим хозяйствующим субъектом-конкурентом, наличия такого товара на рынке, возможности его приобретения на определенных условиях, фактического размера спроса на такой товар;

3) условий, на которых предлагается к продаже товар другим хозяйствующим субъектом-конкурентом, в частности цены товара.

Дискредитация имеет своей целью подрыв доверия клиентуры (потребителей или иных контрагентов) к конкуренту или его продукции и привлечение потребителей к собственной продукции путем распространения ненадлежащей информации, в число которой входит и неполная информация о конкуренте, его товарах и услугах.

Из материалов по заявлению усматривается, что продукция АО «Мясная галерея» под торговой маркой «Бульмени», на упаковке которой присутствует обозначение (дисклеймер) «Бульон внутри» была введена в оборот с 2012 года и реализовывалась на территории 69 регионов Российской Федерации, в том числе на территории Челябинской области, что подтверждается справками партнеров Заявителя - ООО «Трейд-Сервис», ООО «Владвнешторг», Указанная продукция продвигалась и рекламировалась Заявителем, что подтверждается заключенными договорами на производство рекламы.

ООО «Фабрика уральские пельмени» в марте 2019 года ввело в оборот замороженные полуфабрикаты (пельмени) под торговой маркой «Агонь» (Agonь), на упаковке которых присутствует обозначение (дисклеймер) «Мясо вместо

бульона внутри!», на обратной стороне упаковки содержится обозначение (дисклеймер) «То чувство, когда съел мясо вместо бульона!», «Ешь мясо - живи с Агнём!».

Дисклеймеры – это короткие предупреждения, которые содержит товар или услуга. Дисклеймеры используют маркетологи, специалисты по рекламе.

Дисклеймеры на упаковке продукции Ответчика, а именно: «Мясо вместо бульона внутри!», «То чувство, когда съел мясо вместо бульона!» содержат предлог «вместо», слова «мясо», «бульон».

Значение предлога «вместо» - заменяя, замещая кого-что-нибудь.

В данном случае, на упаковке продукции Ответчика конкретный хозяйствующий субъект конкурент и его продукция не называются, а применяются иные средства, в частности приведено описание собственной продукции путем размещения дисклеймеров «Мясо вместо бульона внутри!», «То чувство, когда съел мясо вместо бульона!», «Ешь мясо - живи с Агнём!», фактически содержащих хвалебную оценку собственного товара – продукция из мяса и указывающих недостатки состава продукции конкурента с дисклеймером «Бульон внутри», не содержащую мяса, а состоящую из бульона.

Пельмени - традиционное блюдо русской кухни, в виде отварных изделий из пресного теста с начинкой из мяса.

Действия ООО «Фабрика уральские пельмени» по распространению сведений «Мясо вместо бульона внутри!», «То чувство, когда съел мясо вместо бульона!», на упаковке продукции (пельмени), дискридитируют продукцию хозяйствующего субъекта конкурента - АО «Мясная галерея» и может способствовать формированию негативного к ней отношения потребителей ввиду искажения потребительских свойств товара конкурента, как содержащего бульон вместо мяса. Такие действия способны оказать влияние на конкуренцию, то есть непосредственно предоставить лицу, распространившему информацию, преимущества над конкурентом и причинить ему вред.

В связи с этим, действия ООО «Фабрика уральские пельмени» по распространению на упаковке продукции (замороженные полуфабрикаты (пельмени) под торговой маркой (Agonь) «Агонь») сведений «Мясо вместо бульона внутри!», «То чувство, когда съел мясо вместо бульона!», изображение которой размещено и на Интернет-сайте общества агонь.рус, содержат признаки нарушения пункта 1 статьи 14.1 Федерального Закона «О защите конкуренции».

Согласно пункту 3 статья 14.3 Федерального закона «О защите конкуренции» не допускается недобросовестная конкуренция путем некорректного сравнения хозяйствующего субъекта и (или) его товара с другим хозяйствующим субъектом-конкурентом и (или) его товаром, в том числе сравнение с другим хозяйствующим субъектом-конкурентом и (или) его товаром, основанное исключительно на незначительных или несопоставимых фактах и содержащее негативную оценку деятельности хозяйствующего субъекта-конкурента и (или) его товара.

В рассматриваемом случае имеет место, так называемое репутационное заимствование, заключающееся в переносе на собственный производимый и

реализуемый товар узнаваемость чужого товара, в данном случае известности продукции АО «Мясная галерея» с дисклеймером «Бульон внутри», с одновременным утверждением, что конкурирующий товар ООО «Фабрика уральские пельмени» лучше, поскольку содержит мясо, а не бульон, что является некорректным.

Такое сравнение является негативным, поскольку ООО «Фабрика уральские пельмени» стремится принизить товар конкурента с дисклеймером «Бульон внутри», который уже завоевал определенную репутацию и зарекомендовал себя в глазах потребителей и с достаточной степенью вероятности угадывается потребителем и положительно охарактеризовать свой товар как содержащий мясо с принижением свойств товара конкурента, содержащего бульон, а не мясо.

В связи с этим, действия ООО «Фабрика уральские пельмени» по распространению на упаковке продукции (замороженные полуфабрикаты (пельмени) под торговой маркой (Agonь) «Агонь») сведений «Мясо вместо бульона внутри!», «То чувство, когда съел мясо вместо бульона!», изображение которой размещено и на Интернет-сайте общества агонь.рус, содержат признаки нарушения пункта 3 статьи 14.3 Федерального Закона «О защите конкуренции».

В соответствии со статьей 39.1 Закона о защите конкуренции в целях пресечения действий (бездействия), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции и (или) ущемлению интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо ущемлению интересов неопределенного круга потребителей, антимонопольный орган выдает хозяйствующему субъекту, федеральному органу исполнительной власти, органу государственной власти субъекта Российской Федерации, органу местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органу или организации, организации, участвующей в предоставлении государственных или муниципальных услуг, государственному внебюджетному фонду предупреждение в письменной форме о прекращении действий (бездействия), об отмене или изменении актов, которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, либо об устранении причин и условий, способствовавших возникновению такого нарушения, и о принятии мер по устранению последствий такого нарушения.

Предупреждение выдается лицам, указанным в части 1 настоящей статьи, в случае выявления признаков нарушения пунктов 3, 5, 6 и 8 части 1 статьи 10, статей **14.1,** 14.2, **14.3**, 14.7, 14.8 и 15 настоящего Федерального закона. Принятие антимонопольным органом решения о возбуждении дела о нарушении пунктов 3, 5, 6 и 8 части 1 статьи 10, статей 14.1, 14.2, 14.3, 14.7, 14.8 и 15 настоящего Федерального закона без вынесения предупреждения и до завершения срока его выполнения не допускается (часть 2 статьи 39.1 Федерального закона «О защите конкуренции»).

В связи с наличием в рассматриваемых действиях ООО «Фабрика уральские пельмени» признаков нарушения пункта 1 статьи 14.1, пункта 3 статьи 14.3 Федерального закона «О защите конкуренции», Челябинское УФАС России на основании статьи 39.1 Закона о защите конкуренции предупреждает ООО «Фабрика уральские о необходимости прекращения указанных действий, для чего указанному лицу необходимо в срок **до 15 февраля 2020 года** совершить действия

по прекращению распространения на упаковке продукции (замороженные полуфабрикаты (пельмени) под торговой маркой (Agonь) «Агонь») сведений «Мясо вместо бульона внутри!», «То чувство, когда съел мясо вместо бульона!», в том числе путем размещения изображения упаковки с указанными сведениями на Интернет-сайте общества агонь.рус.

О принятых мерах по устранению признаков нарушения пункта 1 статьи 14.1, пункта 3 статьи 14.3 Закона о защите конкуренции и о выполнении настоящего предупреждения сообщить в Челябинское УФАС России **в течение трех дней** со дня окончания срока, установленного для его выполнения, с приложением подтверждающих документов (акт осмотра сайта, надлежащим образом заверенные скриншоты сайта, приказ общества о прекращении использования спорной упаковки и т.д.).

В соответствии с частью 5 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции предупреждение подлежит обязательному рассмотрению лицом, которому оно выдано, в срок, указанный в предупреждении.

Согласно части 7 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции при условии выполнения предупреждения дело о нарушении антимонопольного законодательства не возбуждается и лицо, выполнившее предупреждение, не подлежит административной ответственности за нарушение антимонопольного законодательства в связи с его устранением.

Частью 8 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции установлено, что в случае невыполнения предупреждения в установленный срок при наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства антимонопольный орган обязан принять решение о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства в срок, не превышающий десяти рабочих дней со дня истечения срока, установленного для выполнения предупреждения.

Руководитель <…>