

## РЕШЕНИЕ

ПО ДЕЛУ №04-08/05-11-18

25 декабря 2018 года

г.Владикавказ

Резолютивная часть решения оглашена **25 декабря 2018** года.

В полном объеме решение изготовлено **29 декабря 2018** года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Северная Осетия – Алания по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее - Комиссия) в составе:

Председатель: Р.Р. Плиев - руководитель  
Северо – Осетинского УФАС России;

Руководитель Комиссии: Ю.Р. Хамицева – начальник отдела контроля  
органов власти, рекламы и финансовых  
рынков;

Члены Комиссии: Л.С.Нарикаева – главный специалист-эксперт  
отдела контроля органов власти, рекламы и  
финансовых рынков;

З.В.Татров – ведущий специалист-эксперт отдела контроля  
органов власти, рекламы и финансовых рынков Северо –  
Осетинского УФАС России.

рассмотрев дело №04-08/05-11-18 по признакам нарушения части 2 статьи 14.6 Федерального закона от 25.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) в отношении ООО «Снежная Королева»,

- **с участием** представителя ответчика ООО «Снежная Королева» – Ц.М.А. по доверенности №1 от 26.11.2018г.;

- **в отсутствие** представителя заинтересованного лица: ОАО «Русский холодъ», надлежащим образом уведомленного о времени и месте рассмотрения дела,

### У С Т А Н О В И Л А:

В Северо – Осетинское УФАС России поступило обращение ОАО «Русский холодъ»

(вх.31997(п.) от 03.08.2018г.) на действия ООО «Снежная Королева», выразившиеся во введении в оборот мороженого в упаковке с нанесенным словесным обозначением - «Королевское».

По мнению заявителя, упаковка мороженого «Королевское» от ООО «Снежная королева» **сходна до степени смешения** с упаковкой мороженого «Юбилейное» производства ООО «Алтайхолод» и ООО «Лагуна Койл». ООО «Снежная королева» считает, что приобретатель мороженого «Юбилейное» заменил товар мороженым в сходной упаковке, изготовленной ООО «Снежная королева», что вводит потребителя в заблуждение в отношении производителя мороженого «Юбилейное» и является актом недобросовестной конкуренции.

При рассмотрении дела, представитель ответчика ООО «Снежная Королева» – Ц.М.А. с доводами заявителя не согласился и пояснил, что упаковка разработанная под мороженое торговой марки «Королевское» имеет лишь поверхностное, незначительное сходство в некоторых элементах с упаковкой «Юбилейное» ОАО «Русский холодъ». В упаковке использованы иные шрифты, другая цветовая гамма, обозначена другая масса продукта составляющая 900 грамм (в отличие от 1кг «Юбилейное»). Название мороженого «КОРОЛЕВСКОЕ» написанное заглавными, крупными буквами, занимает более трети длины упаковки и не может ввести в заблуждение потребителя. К тому же, по мнению Ц.М.А. на лицевой стороне упаковки размещен крупный, отлично просматриваемый, читаемый, выделяющийся на фоне упаковки - торговый знак ООО «Снежная Королева» размером 4,5 см., не заметить который фактически невозможно.

Также, представитель ООО «Снежная Королева» сообщил, что обратная сторона упаковки «Королевское» выполнена полностью в иной цветовой гамме и содержит все исходные данные о производителе продукта, его составе, пищевой и энергетической ценности и условиях хранения. Информация отчетливо видна, напечатана крупным разборчивым шрифтом на русском языке.

За весь период производства (с апреля 2017 по май 2018гг.) весового мороженого торговой марки «Королевское» было реализовано 2994 уп., на общую сумму 229 980 рублей, добавленная стоимость по реализованному продукту составила 39 425 рублей. Начиная с 11.05.20018 года мороженое торговой марки «Королевское» весовое в упаковке вызвавшей претензию, снято с производства. Остаток упаковки уничтожен по акту.

Продукция компании реализуется через собственных торговых представителей и размещается в фирменных торговых холодильных ларьках с логотипом «Снежная Королева». В крупные сетевые магазины, торгующие в других регионах России, данный вид мороженого не поставлялся, и конкурировать с обозначенным выше мороженым «Юбилейное» не мог. На рынке мороженого в РСО-Алания мороженое «Юбилейное» ОАО «Русский холодъ» не поставляет. Торговых представителей в РСО - Алания не имеет. Таким образом, продукт компании «Снежная Королева» фактически не мог нанести ОАО «Русский холодъ» какого-либо ущерба, причинить убытки и нанести вред деловой репутации ОАО «Русский холодъ».

*Изучив представленные материалы, выслушав доводы представителя ответчика, Комиссия пришла к следующим выводам.*

ОАО «Русский холодъ» является производителем мороженого, организует деятельность дочерних и зависимых обществ, основными видами деятельности которых являются производство и реализация через собственную филиальную сеть оптовым и розничным покупателям мороженого и продуктов питания глубокой заморозки.

В группу ОАО «Русский холодъ» входят две фабрики по производству мороженого ООО «Лагуна Койл» (Московская область), ООО «Алтайхолод» (г.Барнаул).

ООО «Алтайхолод» начало выпуск мороженого «Юбилейное» с 2002 года (сведения Российского агентства по патентам и товарным знакам).

ООО «Снежная королева» производит и реализует мороженое в упаковке со словесным элементом «Королевское».

Упаковка мороженого «Королевское» производства ООО «Снежная королева» сходна до степени смешения с упаковкой мороженого «Юбилейное» производства ООО

«Алтайхолод» и ООО «Лагуна Койл», что подтверждает отчет о проведении предварительной экспертной оценки Лаборатории социологической экспертизы ФГБУН «Федеральный научно-исследовательский социологический центр РАН».

ОАО «Русский холодъ» была направлена письменная претензия в адрес ООО «Снежная Королева». ООО «Снежная Королева» было предложено прекратить использование упаковки «Королевское», сходной с упаковкой мороженого «Юбилейное» ОАО «Русский холодъ» и возместить причиненные убытки. Компания «Снежная Королева», в ответ на претензию, начиная с 11 мая 2018 года сняла с производства мороженое торговой марки «Королевское» в спорной упаковке, о чем проинформировало ОАО «Русский холодъ».

ОАО «Русский холодъ» осуществляет реализацию мороженого «Юбилейное» в Республике Кабардино-Балкария, Республике Ингушетия. ООО «Снежная Королева» также осуществляло реализацию мороженого «Королевское» на указанных территориях, что подтверждается данными по объемам продаж мороженого «Юбилейное» представленными ОАО «Русский холодъ», а также подтверждается представителем ООО «Снежная Королева» М.А.Ц.

Согласно ч. 1 ст. 1259 Гражданского кодекса РФ (далее – ГК РФ) объектами авторских прав являются произведения науки, литературы и искусства независимо от достоинств и назначения произведения, а также от способа его выражения: в том числе произведения живописи, скульптуры, графики, **дизайна**, графические рассказы, комиксы и другие произведения изобразительного искусства.

В соответствии с ч.4 ст.1259 ГК РФ для возникновения, осуществления и защиты авторских прав не требуется регистрация произведения или соблюдение каких-либо иных формальностей.

Как следует из положений ч.4 ст.1259 ГК РФ, автор дизайнерского решения (произведения) имеет возможность выбрать вид правовой охраны как в качестве промышленного образца в рамках патентного права, так и по нормам авторского права в качестве произведения дизайна.

Согласно статье 1270 ГК РФ автору произведения принадлежит исключительное право владеть, пользоваться и распоряжаться произведением дизайна.

На основании изложенного, дизайн упаковки «Юбилейное» для мороженого не подлежит обязательной регистрации.

Согласно пункту 7 статьи 4 Закона 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.

Недобросовестная конкуренция - это 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).

Согласно пункту 2 статьи 10bis Конвенции по охране промышленной собственности (заключена в Париже 20.03.1883, ратифицирована СССР 19 сентября 1968 года) 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.

Необходимо отметить, что индивидуализировать продукцию могут как обозначения, не

зарегистрированные в качестве товарных знаков, так и общий вид, элементы оформления упаковки и другие средства. При смешении продукция хозяйствующего субъекта по тем или иным параметрам настолько напоминает продукцию, что потребитель способен принять его товар за товар конкурента.

В соответствии с п. 2 ст. 14.6 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: 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.

Копированием внешнего вида изделия является воспроизведение внешнего вида изделия другого хозяйствующего субъекта (предпринимателя) и введение его в гражданский оборот.

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

Таким образом, действия ООО «Снежная королева» выразившиеся во введении в оборот мороженого в упаковке, схожей с упаковкой ОАО «Русский холодъ» и реализации его на пересекающихся территориях, ввели потребителя в заблуждение относительно производителя мороженого, а также могли привести к получению ООО «Снежная королева» антиконкурентного преимущества, чем нарушили требования ч.2 ст.14.6 Закона о защите конкуренции.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частями 1 – 4 статьи 41, п.1 ч.1 статьи 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

#### **РЕШИЛА:**

1. Признать нарушение требований части 2 статьи 14.6 Федерального закона от 25.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в действиях ООО «Снежная Королева», выразившиеся во введении в оборот мороженого в упаковке, схожей с упаковкой ОАО «Русский холодъ».

2. В связи с тем, что нарушения требований части 2 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» ООО «Снежная Королева» прекращены до принятия решения по делу №04-08/05-11-18, предписание не выдавать.

3. Передать материалы дела №04-08/05-11-18 в отдел контроля органов власти, рекламы и финансовых рынков Северо-Осетинского УФАС России для возбуждения производства по делам об административных правонарушениях.

В соответствии с частью 1 статьи 52 Закона о защите конкуренции, решение антимонопольного органа может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня принятия решения.

**Члены Комиссии  
Хамицева**

**Ю.Р.**

**Л.С. Нарикаева**

**З.В. Татров**