АО «Вимм-Билль-Данн»

Дмитровское шоссе, 108

г.Москва, 127591

АО «Барнаульский

молочный комбинат»

Космонавтов пр., 63

г.Барнаул, 656063

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

о назначении дела № 14-ФАС22-НК/12-18

о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению

24 декабря 2018г. г. Барнаул

Председатель Комиссии управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия), заместитель руководителя управления К<...>, на основании приказа управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю от 21.12.2018г. № 263 о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения АО «Барнаульский молочный комбинат» (656063, Алтайский край, г.Барнаул, пр. Космонавтов, д. 63, ИНН 2223033980) пункта 2 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в использовании при производстве и реализации молочной продукции, в частности питьевого йогурта «Молочная сказка» вкус «земляника+клубника», этикетки, дизайн которой схож до степени смешения с дизайном этикетки питьевого йогурта «Чудо» вкус «клубника-земляника», производства АО «Вимм-Билль-Данн»,

УСТАНОВИЛ:

21 ноября 2018 года в Алтайское краевое УФАС России из ФАС России на рассмотрение поступило заявление АО «Вимм-Билль-Данн» (далее – АО «ВБД») о нарушении антимонопольного законодательства со стороны АО «Барнаульский молочный комбинат» (далее – АО «БМК») при производстве и реализации кисломолочного продукта – питьевого йогурта «Молочная сказка» вкус «земляника-клубника» (вх. № 1814123).

Заявитель, обращаясь в антимонопольный орган, указывает, что упаковка йогурта «Молочная сказка» вкус «земляника-клубника» производства АО «БМК» имеет дизайн, схожий до степени смешения с дизайном упаковки питьевого йогурта «Чудо» вкус «клубника земляника» производства АО «ВБД». Обстоятельства сходства дизайна указанных упаковок АО «ВБД» обуславливает сходством цветовой гаммы, общей идеей подбора элементов упаковки, их комбинации и взаимного расположения.

В качестве доказательства схожести дизайна указанных упаковок йогурта, АО «ВБД» представлен Отчет ВЦИОМ «Мнение респондентов о сходстве/различии упаковки йогурта «Чудо Клубника-Земляника 2,4%» производства АО «Вимм-Билль-Данн» и упаковки «Йогурт клубника-земляника 2,5%» производства АО «Барнаульский молочный комбинат», а также о возможности введения в заблуждение потребителей относительно их производителей».

По результатам указанного Опроса «…Абсолютное большинство участников опроса (92%) полагают, что упаковки йогурта «Чудо» и йогурта «Молочная сказка» схожи между собой. Среди них: восемь человек из десяти (80%) указали на сходство из-за общего вида упаковок, чуть более половины ответивших (55%) назвали упаковки схожими из-за цветовой гаммы верхней и нижней частей упаковок, а четыре человека из десяти (41%) – из-за расположения изобразительных элементов…». Из данного Опроса, как указывает заявитель, следует, что потребители могут перепутать два товара и совершить ошибочную покупку йогурта «Молочная Сказка» вместо йогурта «Чудо».

В этой связи заявитель считает, что действия АО «БМК» по производству и введению в гражданский оборот товара - йогурта «Молочная Сказка» вкус «земляника-клубника» направлены на создание смешения с йогуртом «Чудо» вкус «клубника-земляника», производимым АО «БМК», являющимся конкурентом заявителя на территории Российской Федерации, с целью создания у покупателей впечатления о принадлежности таких товаров одному производителю.

В результате рассмотрения представленных материалов антимонопольным органом установлено, что хозяйствующие субъекты – АО «Вимм-Билль-Данн» и АО «Барнаульский молочный комбинат» являются конкурентами, так как осуществляют предпринимательскую деятельность на одном товарном рынке – производство и реализация молочной продукции на территории Алтайского края, Кемеровской области, Красноярского, Новосибирской, Томской области. Следовательно, добросовестная конкуренция, как фактор ведения данными хозяйствующими субъектами конкурентной борьбы на началах добросовестности, разумности и справедливости, в соответствии с законодательством Российской Федерации, не создавая препятствий друг другу, заведомо предполагается.

Согласно пункту 9 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции», недобросовестная конкуренция - 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.

Из определения понятия «недобросовестная конкуренция» следует, что для признания действий хозяйствующего субъекта актом недобросовестной конкуренции необходимо и достаточно, чтобы эти действия содержали одновременно следующие признаки:

- наличие конкурентных отношений между хозяйствующими субъектами;
- наличие действия хозяйствующего субъекта (группы лиц);
- направленность на получение преимуществ при осуществлении

предпринимательской деятельности;
- противоречие действия законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости;
- наличие действительных или потенциальных убытков у конкурента, наличие действительного или потенциального вреда, причиненного деловой репутации конкурента, вследствие осуществленных действий.

Таким образом, актом недобросовестной конкуренции признаются действия противоправного характера, целью которых является приобретение преимущественного положения на конкретном товарном рынке (при сопоставимости товаров по продуктовым и географическим границам определенного товарного рынка).

Федеральный закон «О защите конкуренции» является основным законодательным актом, на основании которого антимонопольный орган осуществляет защиту от недобросовестной конкуренции.

Запрет недобросовестной конкуренции установлен главой 2.1 Федерального закона «О защите конкуренции».

В соответствии с пунктом 2 статьи 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 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 и (или) его товар.

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

Заявитель, обращаясь в антимонопольный орган, указывает, что Обществом в феврале 2018 года в магазинах – «Лента» и «Пятерочка», расположенных в Алтайском крае, Томской, Новосибирской и Кемеровской областей установлено наличие в продаже кисломолочного продукта – питьевого йогурта «Молочная сказка» вкус «земляника-клубника», дизайн этикетки которого схож до степени смешения с этикеткой питьевого йогурта «Чудо» вкус «клубника-земляника».

Как указывает заявитель, АО «ВБД» начал производство и реализацию йогурта «Чудо» в данном дизайне с мая 2017 года, развивая известность и узнаваемость бренда с помощью широкой рекламной кампании, в том числе демонстрацией рекламных роликов на федеральных каналах. Данный дизайн йогурта «Чудо» является эволюционным продолжением развития дизайна йогурта «Чудо»,

использовавшегося до мая 2017 года.

Указанный дизайн является зарегистрированным в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания РФ 06 ноября 2018 года объемным товарным знаком по свидетельству РФ № 680406 с приоритетом от 07.12.2017г. Правообладателем указанного товарного знака является ООО «Вимм-Билль-Данн Продукты Питания»; право использования данного товарного знака предоставлено АО «Вимм-Билль-Данн» на основании дополнительного соглашения № 6 от 14.11.2018г. к лицензионному договору № 14-01 от 26.12.2013г.

АО «БМК» факт сходства в спорном дизайне этикеток йогурта отрицает, указывая на то, что основным элементом индивидуализирующим упаковку и не позволяющим ввести потребителя в заблуждение в отношении того, что товар принадлежит разным производителям, является наличие на лицевой стороне упаковки питьевого йогурта «Молочная сказка» вкус «земляника+клубника» эмблемы , зарегистрированной в качестве промышленного образца, что подтверждается патентом № 57663 от 16.09.2005г., а также зарегистрированного товарного знака по свидетельству № 202492 от 29.05.2001г. Кроме того, АО «БМК» считает, что разные элементы (виктории), красно-белый цвет фона, используемые в дизайне упаковки йогуртов являются общепринятыми, вошедшими во всеобщее употребление для обозначения определенных видов товаров. Дизайн этикетки питьевого йогурта «Молочная сказка» вкус «земляника+клубника» производства АО «БМК» был разработан Обществом в конце 2013 года; поступил в реализацию в крупные торговые сети в 2014 году.

Антимонопольным органом установлено, что спорные этикетки АО «Вимм-Билль-Данн» и АО «БМК» выполнены в одной цветовой гамме, выдержаны в одном стиле, что может вызвать смешение товаров двух производителей. Следовательно, в действиях АО «БМК» усматриваются признаки нарушения пункта 2 статьи 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции».

Руководствуясь частями 13, 14 статьи 44 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Назначить дело № 14-ФАС22-НК/12-18 к рассмотрению **на 30 января 2019 года в 11 часов 00 минут** по адресу: г. Барнаул, пр.Ленина,81, 1 этаж.

2. Привлечь к участию в рассмотрении дела № 14-ФАС22-НК/12-18 в качестве:

- ответчика – АО «Барнаульский молочный комбинат», 656063, Алтайский край, г.Барнаул, пр. Космонавтов, д. 63, ИНН 2223033980;

- заявителя – АО «Вимм-Билль-Данн», 127591, г.Москва, Дмитровское шоссе, 108, ОГРН 1027739768924.

3. Заявителю в заседание Комиссии представить доказательства сходства до степени смешения упаковок йогурта питьевого «Молочная сказка» вкус «земляника+клубника» производства АО «БМК» и йогурта питьевого «Чудо» вкус «клубника-земляника» производства АО «ВБД» (экспертное заключение).

Представители ответчика по делу и заявителя допускаются на рассмотрение дела

при наличии доверенности и документа, удостоверяющего личность.

Председатель Комиссии <...>