

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О НАЗНАЧЕНИИ ДЕЛА № 06-08нк/2018 О НАРУШЕНИИ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА К РАССМОТРЕНИЮ

22 марта 2018 года г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) по рассмотрению дела № 01-08нк/2018 о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) <...>.

УСТАНОВИЛ:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) поступило заявление Общества с ограниченной ответственностью «ЭККО» (далее – ООО «ЭККО», Заявитель № 1) и Общества с ограниченной ответственностью «Полесье» (далее – ООО «Полесье», Заявитель № 2) о недобросовестных конкурентных действиях Общества с ограниченной ответственностью «ЗАБАВА» (далее – ООО «ЗАБАВА»), выразившихся в осуществлении производства и реализации жареных семян подсолнечника с использованием товарного знака по свидетельству № 345653, исключительные права на который принадлежат Заявителю № 1.

Заявители указывают, что с 01 января 2017 года ООО «Забава» незаконно использует в упаковках, реализуемых ими жареных семян подсолнечника, товарный знак по свидетельству № 345653 «Любимая забава», принадлежащий Заявителю № 1, а также дизайн упаковок, сходный до степени смешения с дизайном упаковок, используемым Заявителями. Так, 15 ноября 2017 года на территории Челябинской области осуществлена реализация продукции производства ООО «Забава» в упаковках с использованием переработанного дизайна упаковок Заявителей, и с неправомерным использованием товарного знака. Совместно с заявлением представлена упаковка семечек жареных «Любимая забава», реализуемых ООО «Забава», а также копия товарного чека от 15.11.2017 года о приобретении в ООО «Ритейл Эксперт» указанной продукции.

По мнению Заявителей, действия ООО «Забава» содержат признаки недобросовестного конкурентного поведения на рынке реализации семян подсолнечника жареных.

Согласно сведениям, присутствующим на спорной упаковке, представленной Заявителем, изготовителем семян подсолнечника жареных «Любимая забава» в упаковке, дизайн которой является сходным до степени смешения с дизайном упаковки, используемым Заявителями при осуществлении своей деятельности, является ИП <...>, а также указано, что изготовлено по заказу ООО «Забава» (адрес не указан)

Согласно пункту 4 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон 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 – индивидуальный предприниматель, коммерческая организация, а также некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход.

Из пункта 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции следует, что конкуренция – 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.

ООО «ЭККО» зарегистрировано в качестве юридического лица 28 февраля 2013 года Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 17 по Челябинской области. Основным видом деятельности является аренда и управление собственным или арендованным нежилым недвижимым имуществом; к дополнительным видам деятельности, в том числе относятся торговля оптовая прочими пищевыми продуктами

ООО «Полесье» зарегистрировано в качестве юридического лица 29 ноября 2012 года Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 17 по Челябинской области. Основным видом деятельности является производство прочих пищевых продуктов, не включенных в другие группировки.

Как усматривается из представленных документов ООО «ЭККО» и ООО «Полесье» осуществляют совместную деятельность по производству жареных семян подсолнечника и иных снеков (легких закусок) марки «Любимая забава» на основании Договора о совместной деятельности 01.11.2013 года.

ООО «Забава» зарегистрировано в качестве юридического лица 11 мая 2017 года Инспекцией Федеральной налоговой службы по Верх-Исетскому району г. Екатеринбурга. Основным видом деятельности является торговля прочими пищевыми продуктами, включая рыбу, ракообразных и моллюсков; к дополнительным, в том числе относятся торговля оптовая прочими пищевыми продуктами.

ИП <...> зарегистрирован в качестве индивидуального предпринимателя 19 июля 1993 года Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 12 по Омской области. Основным видом деятельности является производство прочих пищевых продуктов, не включенных в другие группировки.

Как усматривается из сведений, присутствующих на упаковке семечек жареных «Любимая забава», представленной Заявителем, изготовителем является ИП <...> по заказу ООО «Забава», что может свидетельствовать о совместной деятельности указанных лиц по производству и реализации семян подсолнечника жареных.

В данном случае, Заявители и Ответчики осуществляют аналогичные виды деятельности как в соответствии с имеющимися документами, так и в соответствии с видами деятельности, содержащимися в выписках из ЕГРЮЛ.

Пунктом 2 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции установлен запрет на недобросовестную конкуренцию путем копирования или имитации 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.

Необходимо отметить, что индивидуализировать продукцию могут как 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. Копированием внешнего вида изделия является воспроизведение внешнего вида изделия другого хозяйствующего субъекта (предпринимателя) и введение его в гражданский оборот.

Анализируя изобразительные элементы сравниваемых упаковок, можно прийти к выводу об их сходстве, поскольку данные упаковки выполнены в единой цветовой гамме, расположение словесных элементов, их цветовое решение, шрифт написания, а также изображение и расположение жареного семени подсолнечника на упаковке, используемой Ответчиками, повторяет расположение элементов, присутствующих на упаковке Заявителей.

Таким образом, общий замысел, а также цветовое оформление рассматриваемых изобразительных элементов являются сходными до степени смешения.

В соответствии со [статьей 10.bis](#) Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883 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.

В соответствии с [пунктом 9 статьи 4](#) 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 добросовестности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

Таким образом, все признаки недобросовестной конкуренции, содержащиеся в [пункте 9 части 4](#) Закона о защите конкуренции, присутствуют в действиях Ответчика:

1. Направленность на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности выразилась во введении в гражданский оборот семян подсолнечника жареных в упаковке «Любимая ЗАБАВА семечки жареные» 35 г, схожей до степени смешения с упаковкой семян подсолнечника жареных «Любимая ЗАБАВА семечки жареные с добавлением арахиса» 180 г., производимые и реализуемые Заявителями, что может привести к тому, что потребитель при приобретении товара ошибочно принимает новый товар за давно ему известный.

2. Указанные обстоятельства свидетельствуют о том, что рассматриваемые действия ИП <...> и ООО «ЗАБАВА» объективно могут причинить убытки Заявителям, поскольку создание смешения на рынке как следствие вызывает отток потребительского спроса от товара конкурента к товару, оформленному с использованием его элементов дизайна.

3. Противоречие законодательству выражается в нарушении [статьи 10.bis](#) Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883, запрещающей всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах.

Действия ИП <...> и ООО «Забава», способные вызвать смешение с товарами, производимыми и реализуемыми Заявителями, по введению в гражданский оборот семян подсолнечника жареных в упаковке «Любимая ЗАБАВА семечки жареные» 35 г, схожей до степени смешения с упаковкой семян подсолнечника жареных «Любимая ЗАБАВА семечки жареные с добавлением арахиса» 180 г., производимые и реализуемые Заявителями, содержат признаки нарушения пункта 2 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции.

На основании изложенного издан приказ Челябинского УФАС России о возбуждении дела и создании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения пункта 2 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Назначить дело № 06-08нк/2018 к рассмотрению на **17 мая 2018 года на 10 часов 00 минут** по адресу: г. Челябинск, пр. Ленина, 59, каб.320.

2. Привлечь к участию в рассмотрении дела № 06-08нк/2018 в качестве:

ответчиков:

- ООО «Забава» (ул. Фрунзе, д. 34, кв. 19, г. Нижний Тагил, Свердловская область, 622002);

- ИП <...> (<...>);

заявителей:

- ООО «ЭККО» (ул. Мечникова, д. 1, оф. 201, г. Копейск, Челябинская область, 456656);

- ООО «Полесье» (ул. Курчатова, д. 1А, оф. 13, г. Челябинск, 454048);

заинтересованного лица:

- ООО «Ритейл Эксперт» (ул. Сталеваров, д. 39, кв. 47, г. Челябинск, 454038).

3. ООО «ЭККО» в срок до 11 мая 2018 года представить в Челябинское УФАС России:

3.1) письменные сведения о дате, с которой вы осуществляете изготовление и реализацию семян подсолнечника жареных с наименованием «Любимая забава» в спорной упаковке с приложением подтверждающих документов. При условии, что Товарная накладная № 50 от 19.04.13, представленная вами совместно с заявлением, не содержит сведений о наименовании поставленной продукции;

3.2) письменные сведения о лице, ответственном за разработку упаковки семян подсолнечника жареных с наименованием «Любимая забава» с приложением подтверждающих документов (в том числе, задания на разработку, авторские договоры и иное);

3.3) договоры с типографией на печать упаковок семян подсолнечника жареных с наименованием «Любимая забава»;

3.4) утвержденный дизайн спорной упаковки семян подсолнечника жареных с наименованием «Любимая забава»;

3.5) сведения о лице, у которого 15 ноября 2017 года приобретена продукция – семена подсолнечника жареные с наименованием «Любимая забава», в упаковке, сходной до степени смешения с упаковкой, в которой Заявители реализуют свою

продукцию, а именно адресе магазина, коммерческом обозначении и иное;

3.6) перечень торговых точек на территории Челябинской области, в которых реализуется спорная продукция;

3.7) документы и сведения, подтверждающие сходство до степени смешения упаковок, в которых реализуют свою продукцию Заявители и Ответчики (в том числе, экспертные заключения, результаты исследований и опросов и иное);

3.8) иные документы и сведения, имеющие значение для рассмотрения настоящего дела.

4. ООО «Полесье» в срок **до 11 мая 2018 года** представить в Челябинское УФАС России:

4.1) письменные сведения о дате, с которой вы осуществляете изготовление и реализацию семян подсолнечника жареных с наименованием «Любимая забава» в спорной упаковке с приложением подтверждающих документов. При условии, что Товарная накладная № 50 от 19.04.13, представленная вами совместно с заявлением, не содержит сведений о наименовании поставленной продукции;

4.2) письменные сведения о лице, ответственном за разработку упаковки семян подсолнечника жареных с наименованием «Любимая забава» с приложением подтверждающих документов (в том числе, задания на разработку, авторские договоры и иное);

4.3) договоры с типографией на печать упаковок семян подсолнечника жареных с наименованием «Любимая забава»;

4.4) утвержденный дизайн спорной упаковки семян подсолнечника жареных с наименованием «Любимая забава»;

4.5) сведения о лице, у которого 15 ноября 2017 года приобретена продукция – семена подсолнечника жареные с наименованием «Любимая забава», в упаковке, сходной до степени смешения с упаковкой, в которой Заявители реализуют свою продукцию, а именно адресе магазина, коммерческом обозначении и иное;

4.6) перечень торговых точек на территории Челябинской области, в которых реализуется спорная продукция;

4.7) документы и сведения, подтверждающие сходство до степени смешения упаковок, в которых реализуют свою продукцию Заявители и Ответчики (в том числе, экспертные заключения, результаты исследований и опросов и иное);

4.8) иные документы и сведения, имеющие значение для рассмотрения настоящего дела.

5. ООО «Забава» в срок **до 11 мая 2018 года** представить в Челябинское УФАС России:

5.1) сведения о видах деятельности, осуществляемых ООО «Забава» с приложением подтверждающих документов;

5.2) сведения о географических границах, в пределах которых ООО «Забава» осуществляет виды деятельности, указанные в пункте 5.1) настоящего Определения;

5.3) сведения о наличии договорных и (или) иных правоотношений с ООО «ЭККО» и ООО «Полесье», в том числе по вопросу о производстве, поставке и реализации семян подсолнечника жареных с наименованием «Любимая забава» в спорной

упаковке;

5.4) документы и сведения о наличии договорных и (или) правоотношений с ИП <...>, в том числе по вопросу изготовления семян подсолнечника жареных с наименованием «Любимая забава»;

5.5) документы и сведения о наличии договорных и (или) правоотношений с ООО «Ритейл Эксперт» либо иными хозяйствующими субъектами по поставке (реализации) товаров (семечки подсолнечника жареные), в том числе на территории Челябинской области, в спорной упаковке;

5.6) перечень торговых точек на территории Челябинской области, в которых реализуется спорная продукция;

5.7) письменные сведения с приложением подтверждающих документов о производстве, реализации и поставке ООО «Забава» семян подсолнечника жареных с наименованием «Любимая забава» в упаковке, сходной до степени смешения с упаковкой, в которой Заявители реализуют свою продукцию

5.8) письменные сведения о лице, ответственном за разработку упаковки семян подсолнечника жареных с наименованием «Любимая забава» с приложением подтверждающих документов (в том числе, задания на разработку, авторские договоры и иное);

5.9) утвержденный дизайн спорной упаковки семян подсолнечника жареных с наименованием «Любимая забава»;

5.10) письменные сведения о дате, с которой ООО «Забава» осуществляет изготовление и реализацию семян подсолнечника жареных с наименованием «Любимая забава» в упаковке с использованием на ней изображений, сходных до степени смешения с товарным знаком «Любимая забава» по свидетельству № 345653 с приложением подтверждающих документов;

5.11) договоры с типографией на печать упаковок семян подсолнечника жареных с наименованием «Любимая забава» по состоянию на июнь 2017 года;

5.12) письменные пояснения по доводам Заявителей о сходстве до степени смешения упаковок семян подсолнечника жареных, в которых реализуется продукция Заявителей и ООО «Забава» с приложением подтверждающих документов (в том числе, экспертные заключения, результаты исследований, опросов и т.д.)

5.13) письменные сведения о наличии договорных и (или) иных правоотношений с ООО «РОМАН» с приложением подтверждающих документов;

5.14) иные документы и сведения, имеющие значение для рассмотрения настоящего дела.

6. ИП <...> в срок до 11 мая 2018 года представить в Челябинское УФАС России:

6.1) документы и сведения о наличии договорных и (или) правоотношений с ООО «ЗАБАВА», в том числе по вопросу изготовления семян подсолнечника жареных с наименованием «Любимая забава»;

6.2) письменные сведения с приложением подтверждающих документов о реализации ИП <...> семян подсолнечника жареных с наименованием «Любимая забава» в упаковке, копирующей упаковку Заявителя;

6.3) письменные пояснения об использовании на упаковке семян подсолнечника

жареных, реализуемых с наименованием «Любимая забава» обозначений, сходных до степени смешения с зарегистрированным товарным знаком «Любимая забава» по свидетельству № 345653, правообладателем которого является Заявитель;

6.4) документы и сведения о наличии договорных и (или) иных правоотношений с Заявителями по вопросу предоставления прав пользования зарегистрированным товарным знаком «Любимая забава» по свидетельству № 345653;

6.5) документы и сведения о наличии договорных и (или) правоотношений с ООО «Ритейл Эксперт» либо иными хозяйствующими субъектами по поставке (реализации) товаров (семечки подсолнечника жареные), на которых изображены обозначения, сходные до степени смешения с зарегистрированным товарным знаком «Любимая забава» по свидетельству № 345653, правообладателем которого является Заявитель;

6.6) письменные сведения о фактически осуществляемых видах деятельности ИП <...> с указанием кодов общероссийских классификаторов видов экономической деятельности, продукции, работ, услуг;

6.7) письменные сведения о географических границах (страна, область, город), в пределах которых ИП <...> осуществляет виды деятельности, указанные в пункте 6.6) настоящего Определения;

6.8) письменные сведения о лице, ответственном за разработку упаковки семян подсолнечника жареных с наименованием «Любимая забава» с приложением подтверждающих документов (в том числе, задания на разработку, авторские договоры и иное);

6.9) письменные сведения о дате, с которой ИП <...> осуществляет изготовление и реализацию семян подсолнечника жареных с наименованием «Любимая забава» в упаковке с использованием на ней изображений, сходных до степени смешения с товарным знаком «Любимая забава» по свидетельству № 345653 с приложением подтверждающих документов;

6.10) договоры с типографией на печать упаковок семян подсолнечника жареных с наименованием «Любимая забава» по состоянию на июнь 2017 года;

6.11) иные документы и сведения, имеющие значение для рассмотрения настоящего дела.

7. ООО «Ритейл Эксперт» в срок до 11 мая 2018 года представить в Челябинское УФАС России:

7.1) документы и сведения о наличии договорных отношений с ООО «ЗАБАВА» либо иными хозяйствующими субъектами по поставке (реализации) товаров (семечки подсолнечника жареные), на которых изображены обозначения, сходные до степени смешения с зарегистрированным товарным знаком «Любимая забава» по свидетельству № 345653, со всеми приложениями, дополнениями, актами приема-передачи, платежными документами и т.д.;

7.2) при условии наличия договорных отношений с ООО «ЗАБАВА» (либо иными хозяйствующими субъектами) представить фотоматериалы, подтверждающие реализацию товаров (семечки подсолнечника жареные), на которых изображены обозначения, сходные до степени смешения с зарегистрированным товарным знаком «Любимая забава» по свидетельству № 345653 через торговые сети ООО «Ритейл Эксперт» с указанием сведений о дате, времени и месте осуществления фотосъемки, а также лице, осуществившем ее;

7.3) упаковку продукции, на которой изображены обозначения, сходные до степени смешения с зарегистрированным товарным знаком «Любимая забава» по свидетельству № 345653, реализуемой ООО «ЗАБАВА»;

7.4) 3-4 экземпляра договоров поставки, купли-продажи и иные, предметом которых является продукция «Любимая забава» (семечки подсолнечника жареные);

7.5) письменные сведения о реализуемой ООО «ЗАБАВА» продукции с приложением подтверждающих документов (каталоги, прайсы и иное);

7.6) иные документы и сведения, имеющие значение для рассмотрения настоящего дела.

За непредставление, несвоевременное представление либо представление заведомо недостоверных сведений по требованию антимонопольного органа информации действующим законодательством предусмотрена административная ответственность

В соответствии со статьей 43 Закона о защите конкуренции с момента возбуждения дела о нарушении антимонопольного законодательства лица, участвующие в деле, имеют право знакомиться с материалами дела, делать выписки из них, представлять доказательства и знакомиться с доказательствами, задавать вопросы другим лицам, участвующим в деле, заявлять ходатайства, давать комиссии пояснения в письменной или устной форме, приводить свои доводы по всем возникающим в ходе рассмотрения дела вопросам, знакомиться с ходатайствами других лиц, участвующих в деле, возражать против ходатайств, доводов других участвующих в деле лиц.