

## РЕШЕНИЕ № 1113/18

Комиссия Иркутского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии: <....>;

Члены Комиссии: <....>; <....>;

в присутствии заявителя ИП Хамаганова Ю.Г., представителя по доверенности ИП Хамаганова Ю.Г. - <....> (доверенность);

в отсутствие представителей ООО «Ларец», надлежащим образом уведомленных о времени и месте рассмотрения дела;

рассмотрев дело № 1-00-55/38--18 от 20.06.2018г., возбужденное по признакам нарушения ООО «Ларец» п. 2 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

### УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Иркутской области поступило заявление ИП Хамаганова Ю.Г. о наличии в действиях ООО «Ларец» признаков нарушения антимонопольного законодательства – недобросовестной конкуренции путем совершения хозяйствующим субъектом действий, способных вызвать смешение с товарами, вводимыми хозяйствующим субъектом-конкурентом в гражданский оборот на территории Российской Федерации.

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Иркутской области по обстоятельствам, изложенным в вышеуказанном заявлении, проведено антимонопольное расследование, по результатам которого установлено следующее.

Пунктом 2 статьи 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции» № 135-ФЗ 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.

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.

Согласно пояснениям и представленным материалам заявителя, ООО «Ларец» производится товар «Смолка Сибири», в упаковке, имеющей сходство по форме, цвету, названию и внешнему оформлению с упаковкой товара «Сибирская Смолка», производимого ИП Хамагановым Ю.Г., что приводит к смешению с товаром субъекта – конкурента.

Законодательство выделяет две группы средств индивидуализации:

- средства индивидуализации продукции, а именно товарные знаки и знаки обслуживания, наименования мест происхождения товаров;

- средства индивидуализации юридического лица, а именно фирменные наименования и коммерческие обозначения.

В соответствии с ч. 1 ст. 1477 ГК РФ товарный знак - это обозначение, служащее для индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей, исключительное право на которое удостоверяется свидетельством на товарный знак.

Нарушение исключительных прав на товарный знак возможно только при наличии свидетельства на товарный знак (ст. 1504 ГК РФ), а не при наличии зарегистрированной заявки на регистрацию товарного знака (ст. 1492 ГК РФ).

Что касается фирменных наименований организаций, действующий порядок их регистрации позволяет регистрационным органам производить регистрацию юридических лиц практически с любыми наименованиями. При этом степень сходства наименований не анализируется.

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.

Исходя из установленных антимонопольным органом обстоятельств реализация продукции «Сибирская Смолка» ТУ 9129-148-79036538 в приложенной к заявлению упаковке начата с 24.08.2017г., что подтверждается отгрузочными документами.

Таким образом, товар «Сибирская Смолка» ИП Хамаганова Ю.Г. введён в оборот 24.08.2018г.

Иркутским УФАС России направлен запрос ООО «Ларец» о предоставлении письменных пояснений об основании копирования внешнего вида изделия с приложением документов, подтверждающих разработку дизайна упаковки продукции «Смолка Сибири» ТУ 9129-001-0158384616-2010 право использования данного словосочетания, а также копии свидетельства о государственной регистрации юридического лица.

Согласно пояснениям ООО «Ларец» с целью сохранения и удержания рынка сбыта была заказана разработка дизайна и распечатана упаковка (Блоки (Шоубоксы) и пенал) продукции «Смолка Сибири жевательная классическая» (ТУ 9129-001-0158384616-2010). Это было осуществлено компанией «Типография центр» г. Новосибирск (г. Бердск).

Необходимость была вызвана тем, что ИП Хамаганов Ю.Г. постоянно делает акцент и позиционировал в торговых точках свою продукцию, как «такая же «Смолка» только гораздо дешевле, чем «Смолка Байкальская».

Было принято решение выпустить «Смолку Сибири» для того, чтобы не ронять в ценовой категории основную продукцию «Смолка Байкальская». Разработку заказал и оплатил ИП Миронов Н.Н. для ООО «Ларец».

Введение в оборот на товарный рынок продукции «Смолка Сибири» впервые был осуществлён 17.12.2017г. ООО «Ларец» реализовало продукцию ИП Грудинину Д.А., а ИП Грудинин Д.А. реализовал 18.12.2017г. своему дистрибьютору в г. Иркутск ООО «Байкал ТДЛ».

Таким образом, Иркутское УФАС России приходит к выводу о том, что действия ООО «Ларец» содержат признаки нарушения п. 2 ст.14.6 Закона о защите конкуренции, выразившиеся в выпуске продукции «Смолка Сибири», имеющей сходство по форме, цвету, названию и внешнему оформлению с товаром, производимым ИП Хамагановым Ю.Г., что приводит к смешению с товаром субъекта – конкурента.

В связи с наличием вышеуказанных обстоятельств, приказом Управления ФАС по Иркутской

области от 20.06.2018г. № 149/18 возбуждено дело № 1-00-35/38--18 в отношении ООО «Ларец» по признакам нарушения п. 2 ст.14.6 Закона о защите конкуренции, выразившиеся в копировании 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.

В ходе рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства № 1-00-55/38--18 от 20.06.2018г. комиссией Иркутского УФАС России по рассмотрению данного дела установлено следующее.

Для рассмотрения дела № 1-00-55/38--18 от 20.06.2018г. проведен анализ состояния конкурентной среды на товарном рынке в соответствии с требованиями части 5.1 статьи 45 Закона о защите конкуренции, а также Приказа ФАС России от 28.04.2010 № 220 "Об утверждении Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке" (далее Порядок).

По результатам проведенного антимонопольным органом анализа конкурентной среды на товарном рынке оказания услуг по проведению специальной оценки условий труда г. Иркутск, установлено следующее.

Определение временного интервала исследования.

Дело № 1-00-55/38--18 возбуждено по результатам рассмотрения заявления ИП Хамаганова Ю.Г. о наличии в действиях ООО «Ларец» признаков недобросовестной конкуренции.

Согласно п. 2.1 Порядка интервал исследования товарного рынка определяется в зависимости от цели исследования, особенностей товарного рынка.

ИП Хамаганов Ю.Г. с 2017 года на основании приобретённого в ООО НВФ «ЦПТ» ТУ 9129-148-79036538-2007 осуществляет производство и реализацию серы листовничной под торговой маркой «Смолка сибирская».

05.10.2017г. ИП Хамаганов Ю.Г. подал заявку в ФГБУ «Федеральный институт промышленной собственности» на государственную регистрацию товарного знака.

Введение в оборот смолки листовничной «Смолка Сибири» осуществлён ООО «Ларец» 17.12.2017г., а именно ООО «Ларец» реализовал продукцию ИП Груднину Д.А., далее ИП Груднин Д.А. реализовал своему дистрибьютеру в г. Иркутске ООО «Байкал ТДЛ».

В соответствии с требованиями п. 2.1 Порядка наименьший временной интервал анализа состояния конкуренции в целях установления доминирующего положения хозяйствующего субъекта должен составлять один год или срок существования товарного рынка, если он составляет менее чем один год.

С учётом цели исследования временной интервал настоящего исследования определён с 17.12.2017г. до даты возбуждения дела № 1-00-55/38--18 - до 20.06.2018г.

Определение продуктовых границ рынка.

На основе общероссийского классификатора видов экономической деятельности с учётом видов деятельности с учётом видов деятельности ИП Хамаганов Ю.Г. и ООО «Ларец» продуктовые границы рынка определены как производство и реализация жевательной резинки (смолки жевательной).

Определение географических границ товарного рынка

Согласно п.4.2. Порядка при определении географических границ могут приниматься во внимание, в частности:

- информацию о регионе, в границах которого выявлены признаки нарушения антимонопольного законодательства;
- информации об условиях обращения товара.

Поскольку ИП Хамаганов Ю.Г. и ООО «Ларец» осуществляют поставку своей продукции в торговые точки города Иркутска, следовательно, именно на территории города Иркутска хозяйствующие субъекты являются конкурентами.

Таким образом, географические границы ограничены городом Иркутском.

Определение состава хозяйствующих субъектов.

Согласно п.п. «г» п. 10.6 Порядка определение состава хозяйствующих субъектов, действующих на товарном рынке, осуществляется в объеме установления фактических конкурентных отношений между хозяйствующим субъектом, в действиях (бездействии) которого обнаружены признаки недобросовестной конкуренции, и хозяйствующим субъектом, которому указанными действиями (бездействием) причинены или могут быть причинены убытки либо нанесен или может быть нанесен вред его деловой репутации.

ИП Хамаганов Ю.Г. с 2017г. осуществляет производство серы лиственничной под наименованием «Смолка сибирская».

С 21.06.2017г. осуществляет отгрузку указанного товара.

ООО «Ларец» ввёл в оборот серу лиственничную под торговой маркой «Смолка Сибири» 17.12.2017г.

Продукция ООО «Ларец» и ИП Хамаганова Ю.Г. поставляется и реализуется через торговые объекты г. Иркутска.

Следовательно, хозяйствующие субъекты ИП Хамаганов Ю.Г. и ООО «Ларец» находятся в фактических конкурентных отношениях на рынке производства и реализации смолки жевательной в границах г. Иркутска.

В ходе рассмотрения дела № 1-00-55/38--18 от 20.06.2018г. лицами, привлеченными к участию в рассмотрении дела, представлены следующие пояснения по существу возбужденного дела.

Ответчик - ООО «Ларец» поясняет, что с целью сохранения и удержания рынка сбыта была заказана разработка дизайна и распечатана упаковка (Блоки (шоубоксы) и пенал) продукции «Смолка Сибири жевательная классическая» (ТУ 9129-001-0158384616-2010). Это было осуществлено компанией «Типография центр» г. Новосибирск.

Было принято решение выпустить «Смолку Сибири» для того, чтобы не упустить ценовую категорию основной продукции «Смолки Байкальской».

Введение в оборот на товарный рынок «Смолки Сибири» впервые был осуществлён 17.12.2017г.

ООО «Ларец» реализовал продукцию ИП Груднину Д.А., а Груднин Д.А. реализовал своему дистрибьютеру в г. Иркутске ООО «Байкал ТДЛ».

Кроме того, по мнению ответчика, разработка дизайна и упаковки продукции «Смолка Сибири жевательная классическая» в данном случае никаким образом не копирует или имитирует товар «Смолка Сибирская», выпускаемый ИП Хамагановым Ю.Г., а является

продолжением развития продукции на основе лиственничной серы выпускаемой ООО «Ларец». Упаковка «Смолка Сибири жевательная классическая» ни по наименованию, ни по цветовой гамме и форменному стилю и иным элементам не копирует товар, выпускаемый ИП Хамагановым Ю.Г. до степени смешения.

Между тем, Иркутским УФАС России направлен запрос в ФГБУ «Федеральный институт промышленной собственности» в целях дачи оценки о сходности до степени смешения спорных упаковок.

Справкой ФГБУ «Федеральный институт промышленной собственности» заведующим справочно - консультационного сектора О.М. Комаровой в результате исследования установлено, что указанные спорные упаковки являются сходными до степени смешения, поскольку ассоциируются друг с другом в целом в силу наличия сходных изобразительных элементов (прямоугольников, рамок, изображений, ветвей с шишками), наличия словесных элементов и надписей информационного характера, а также сходства композиционного решения и цветового сочетания обозначений (выполненные крупными буквами белого цвета словесные элементы расположены на зелёном фоне в центральной части прямоугольников слева от натуралистических изображений).

Положением пункта 2 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006г. «О защите конкуренции» № 135-ФЗ 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.

Возражений на заключение об обстоятельствах дела участники рассмотрения дела не направили.

Таким образом, обстоятельства, которые могут повлиять на выводы Комиссии Иркутского УФАС России по рассмотрению дела № 1-00-35/38--18 о наличии в действиях ООО «Ларец» нарушения антимонопольного законодательства, отсутствуют.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона РФ «О защите конкуренции» от 26.07.2006г. № 135-ФЗ,

#### РЕШИЛА:

1. Признать ООО «Ларец» нарушившим п. 2 ст. 14.6 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в связи с совершением действий, выразившихся в производстве и реализации продукции «Смолка Сибири» в упаковке, схожей до степени смешения с упаковкой товара «Сибирская Смолка», выпускаемого ИП Хамагановым Ю.Г.
2. Выдать ООО «Ларец» предписание о прекращении производства и реализации продукции «Смолка Сибири» в упаковке, схожей до степени смешения с упаковкой товара «Сибирская Смолка», выпускаемого ИП Хамаганова Ю.Г.
3. Копии решения направить лицам, участвующим в деле, копию предписания – ответчику.
4. Передать материалы дела должностному лицу Иркутского УФАС России для решения вопроса о привлечении виновных лиц к административной ответственности.

Председатель Комиссии

<....>

Члены Комиссии

<....>

<....>

Решение и (или) предписание антимонопольного органа могут быть обжалованы в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2.5 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение антимонопольного органа.