

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

о назначении дела № 10-ФАС22-НК/09-18 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению

«17» сентября 2018 года г. Барнаул

Председатель Комиссии управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, врио заместителя руководителя управления Б<...>, на основании Приказа управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю от 14.09.2018г. № 180 о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении ООО «Мороз» (ОГРН 1152204002543, адрес регистрации: 659309, Алтайский край, г.Бийск, ул. Амурская, д.1В) ч.2 ст.14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛ:

В управлении Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю на рассмотрении находится заявление ИП Степанова <...> (вхд.№187311 от 15.06.2018г.) о признаках нарушения ООО «Мороз» требований Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» путем использования при производстве продукции пельмени «БИЙСКИЕ традиции» словесного элемента дизайна упаковки (название продукции), сходного до степени смешения со словесным элементом дизайна упаковки продукции заявителя – пельмени «Бийские» (недобросовестная конкуренция).

Антимонопольным органом в результате рассмотрения поступившего заявления установлены следующие обстоятельства.

Согласно п.9 ст.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.

Антимонопольным органом установлено, что ООО «Мороз» и ИП «Степанов <...> » являются конкурентами, так как осуществляют деятельность на одном товарном

рынке – рынке по производству продукции из мяса убойных животных и мяса птицы на территории Алтайского края.

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

Из заявления ИП Степанова <...> следует, что заявитель является производителем замороженных полуфабрикатов под обозначением «Бийские» и является правообладателем:

- товарного знака №574122, с приоритетом от 03.03.2014г. для обозначения товаров 29,30,31 и 35, 43 классов МКТУ;

- товарного знака №644317, с приоритетом от 30.06.2016г. для обозначения товаров 30 класса МКТУ (пельмени);

- товарного знака №206808, с приоритетом от 16.08.1999г.

Факт реализации продукции с наименованием «Бийские» заявитель подтверждает документами с 2008 по 2018г.

Из документов и материалов, представленных в адрес антимонопольного органа ООО «Мороз» (вхд. №188689 от 17.07.2018г.), следует, что правообладателем товарного знака 549970, с приоритетом от 10.01.2014г. является Сергеев Олег Олегович для обозначения товаров 29 и 30 класса МКТУ (пельмени).

Право пользования данным товарным знаком передано Сергеевым О.О. ООО «Мороз» на основании Лицензионного договора № ТЗ-17.11.15 от 17.11.2015г.

Пельмени «Бийские традиции» введены в оборот с даты заключения Лицензионного договора с правообладателем ТЗ, а именно: с 17.11.2015г. Договор на изготовление упаковки по рассматриваемому товару был заключен 15.07.2015г. между ООО «Мороз» и ООО «Завод упаковки».

По мнению заявителя ИП Степанова <...>, продукция пельмени «БИЙСКИЕ традиции», производимая ООО «Мороз», имеет словесный элемент дизайна упаковки, схожий до степени смешения со словесным элементом дизайна упаковки продукции, выпускаемой ИП Степановым <...> – наименование «Бийские/БИЙСКИЕ», так как оба выполнены в единой цветовой гамме (синий цвет) с использованием схожих шрифтов, что может вводить потребителя в заблуждение относительно товара и его производителя.

В целях объективного и всестороннего рассмотрения материалов заявления Алтайским краевым УФАС России был направлен запрос в Федеральный институт промышленной собственности (ФИПС) (исх.№2938/7 от 19.06.2018г.) о наличии или отсутствии сходства до степени смешения между словесными элементами, индивидуализирующими дизайны упаковок и продукцию пельмени «Бийские» и «БИЙСКИЕ традиции», в которых содержатся товарные знаки, зарегистрированные свидетельствами №574122 от 13.05.2016г.; №644317 от 06.02.2018г.; №549970 от 06.08.2015г.

Согласно ответу ФИПС (вхд. №189561 от 08.08.2018г.) следует, что поскольку в товарных знаках по свидетельствам №574122 и №644317 словесные элементы «Бийские» и «ПОЛУФАБРИКАТЫ Бийские» неохранные, в связи с чем сравнение слов «Бийские», используемых на упаковках товаров разных производителей, не проводится.

Кроме того, в рамках рассмотрения указанного заявления Алтайским краевым УФАС России в период с 27 августа 2018г. по 10 сентября 2018 года на официальном сайте www.altk.fas.gov.ru и на официальной странице в социальной

сети «ВКонтакте» <http://vk.com/club147941717>, в целях изучения общественного мнения по вопросу, является ли, по их мнению, наименование продукции пельмени «Бийские» и пельмени «БИЙСКИЕ традиции» схожими до степени смешения, проводился опрос. Для наглядности опрос сопровождался изображением упаковок.

По результатам опроса антимонопольным органом установлено, что всего проголосовало 811 человек. При этом – 607 респондентов (74,8%) считают, что наименования продукции пельмени «Бийские» и пельмени «БИЙСКИЕ традиции» не схожи до степени смешения; а 204 респондента (25,2%) высказали противоположное мнение.

Таким образом, по данным, полученным в ходе опроса, можно говорить о том, что четвертая часть респондентов (25,2%) считают, что наименования продукции пельмени «Бийские» и пельмени «БИЙСКИЕ традиции» схожи до степени смешения. Следовательно, потребители допускают, что производство двух указанных товаров осуществляется одним лицом, что обуславливает риск введения потребителя в заблуждение относительно производителя товара.

Согласно пункту 1 статьи 10bis «Недобросовестная конкуренция» Конвенции по охране промышленной собственности, заключенной в г. Париже 20 марта 1883 года, актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах. В том числе согласно указанной международной правовой норме подлежат запрету все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента.

При смешении продукция хозяйствующего субъекта по тем или иным параметрам настолько напоминает продукцию конкурента, что потребитель способен принять его товар за товар конкурента.

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 товара за товар конкурента.

В соответствии с ч.2 ст.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-конкурента и (или) его товар.

Антимонопольным органом установлено, что товарные знаки, зарегистрированные свидетельствами №574122 от 13.05.2016г.; №644317 от 06.02.2018г., включают неохраняемые словесные элементы «Бийские» и «ПОЛУФАБРИКАТЫ Бийские». Однако, в результате визуального осмотра продукции под обозначением «БИЙСКИЕ» (производитель ИП Степанов <...>) и «БИЙСКИЕ традиции» (производитель ООО «Мороз») антимонопольным органом установлено, что словесное обозначение «БИЙСКИЕ», индивидуализирующее упаковки пельменей

заявителя и ответчика, выполнены в одной цветовой гамме (синим цветом) с использованием сходных шрифтов, что может вызвать смешение товаров двух производителей, поскольку потребитель на фоне визуального восприятия идентифицирует товар как принадлежащий определенному продавцу. Данная форма недобросовестной конкуренции имеет целью привлечение потребительского спроса к продукции пельмени «БИЙСКИЕ традиции», производителем которой является ООО «Мороз», путем оформления упаковки с акцентом на название «Бийские», что приводит к смешению с известной, по мнению заявителя, потребителю продукцией пельменей «Бийские», производителем которых является ИП Степанов<...>, что противоречит требованиям ч.2 ст. 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции».

Данные действия направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности в виде отсутствия затрат на поиск клиентов и продвижение компании, противоречат обычаям делового оборота, а также могут причинить убытки конкуренту - заявителю, в виде оттока клиентов либо нанести вред его деловой репутации.

Сведения о наличии убытков у конкурентов или вреда, причиненного деловой репутации конкурента, вследствие осуществленных действий в антимонопольном органе отсутствуют, следовательно, такой вред и убытки являются потенциальными.

На основании изложенного, в действиях ООО «Мороз» содержатся признаки нарушения ч. 2 ст. 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции».

Руководствуясь ч. 8 ст.39.1, ч.ч.13, 14 ст. 44 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Назначить дело № 10-ФАС22-НК/09-18 к рассмотрению на «26» сентября 2018 года в 10 часов 00 минут по адресу: г. Барнаул, пр.Ленина,81, 1 этаж.

2. Привлечь к участию в рассмотрении дела № 10-ФАС22-НК/09-18 в качестве:

- ответчика – ООО «Мороз» (ОГРН 1152204002543, адрес регистрации: 659309, Алтайский край, г.Бийск, ул. <...>);

- заявителя – ИП Степанова <...> (ОГРНИП 307220401000013, адрес: 659300, Алтайский край, г.Бийск, <...>).

3. ИП Степанову <...> представить в срок до «25» сентября 2018 года в Алтайское краевое УФАС России доказательства использования ООО «Мороз» при производстве продукции - пельмени «БИЙСКИЕ традиции» словесного элемента дизайна упаковки (название продукции), сходного до степени смешения со словесным элементом дизайна упаковки продукции заявителя – пельмени «Бийские», а также доказательства введения потребителей в заблуждение относительно производителя товара.

4. ООО «Мороз» представить в срок до «25» сентября 2018 года в Алтайское краевое УФАС России отзыв на определение с приложением доказательств, подтверждающих доводы отзыва.

Копии документов и материалов должны быть заверены надлежащим образом, направлены с описью вложений.

Обращаю Ваше внимание, что в соответствии с частью 5 статьи 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях за непредставление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган сведений (информации), предусмотренных антимонопольным законодательством Российской Федерации, в том числе непредставление сведений (информации) по требованию указанных органов, а также представление заведомо недостоверных сведений (информации) – влечет

наложение административного штрафа на должностных лиц - от десяти тысяч до пятнадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от трехсот тысяч до пятисот тысяч рублей.

Явка ответчиков по делу, заявителей, их представителей с доверенностью на участие в рассмотрении дела. При себе иметь паспорт.

Председатель Комиссии Б<...>