

## РЕШЕНИЕ

г. Пенза

Резолютивная часть решения объявлена «28» февраля 2020 года.

В полном объеме решение изготовлено «12» марта 2020 года.

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

рассмотрев дело № 058/01/14.6-175/2019 по признакам нарушения Индивидуальным предпринимателем ... требований пункта 2 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

### УСТАНОВИЛА:

В антимонопольное управление обратилось с заявлением ООО «Созвездие вкуса» (г. Пенза, ул. Чаадаева, 121Б, 440067, ИНН 5834046065, ОГРН 1095834001295) о нарушении антимонопольного законодательства со стороны ИП ... выразившегося в недобросовестной конкуренции, связанной с копированием внешнего вида продукции Общества.

Приказом от 14.05.2019 года № 63 о возбуждении дела и создании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам недобросовестной конкуренции и нарушения ИП ... требований пункта 2 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции.

Определением от 14.05.2019 рассмотрение дела назначено на 24.05.2019 г.

На заседание Комиссии 24.05.2019 лица, участвующие в деле не явились. Сведениями о надлежащем уведомлении ИП ... о дате, времени и месте рассмотрения данного дела Пензенское УФАС России не располагало.

В связи с указанным и в целях получения дополнительных документов и материалов Определением от 24.05.2019 рассмотрение дела отложено на 09.07.2019г.

На заседание Комиссии 09.07.2019 представитель ИП ... не явился, сведениями о надлежащем уведомлении ИП ... о дате, времени и месте рассмотрения данного дела Пензенское УФАС России не располагает.

На заседании Комиссии 09.07.2019 представитель ООО «Созвездие вкуса» поддержал доводы, изложенные в заявлении.

В связи с указанным и в целях получения дополнительных документов и материалов Определением от 09.07.2019 рассмотрение дела отложено на 31.07.2019 г.

На заседание Комиссии 31.07.2019 представители ИП ... представили документы, запрошенные определением от 14.05.2019. Так же пояснили, что данную продукцию в настоящий момент не производят, а ранее продукция производилась только при наличии заказов. Вместе с тем указали, что аналогичную продукцию производят и другие компании: Кондитерская фабрика «Ванюшкины Сладости», Кондитерская фабрика «Мирослада».

На заседании Комиссии 31.07.2019 представитель ООО «Созвездие вкуса» поддержал доводы, изложенные в заявлении.

Определением от 31.07.2019 г. рассмотрение дела отложено на 27.08.2019 г.

15.08.2019 в адрес Пензенского УФАС России от ООО «Созвездие вкуса» поступило ходатайство о рассмотрении дела без участия представителя от Общества.

На заседании Комиссии 27.08.2019 г. представители ИП ... пояснили, что образцы продукции не могут быть представлены на обозрение Комиссии, поскольку со 2 квартала 2019г. данная продукция ИП ... не производится, а также, что каталоги на продукцию не заказывались, а, следовательно, не могут быть представлены.

Представителями ИП ... был представлен договор аренды помещения по адресу: г. Пенза, ... Таким образом подтверждая довод о том, что по адресу г. Пенза... производство ИП ... никогда не располагалось.

В виду необходимости ознакомления с документами и материалами, предоставленными от ИП ... на заседании, а также в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств, Комиссия установила, что разрешение дела в данном заседании невозможно.

Определением от 27.08.2019 рассмотрение дела отложено на 18.09.2019 г

09.09.2019 в Пензенское УФАС России в ответ на определение от 27.08.2019 поступили письменные пояснения от ООО «Созвездие вкуса» относительно информации о месте и времени покупки продукции ИП ..., а также информации о получении каталога продукции ИП ... с адресом: г. Пенза...

На заседании комиссии 18.09.2019 представители ИП .. заявили ходатайство об ознакомлении с представленными 09.09.2019 ООО «Созвездие вкуса» документами.

Комиссия единогласно приняла решение данное ходатайство удовлетворить.

Определением от 18.09.2019 г. рассмотрение дела отложено на 14.10.2019 г.

На Заседании Комиссии от 14.10.2019 г. в связи с отсутствием кворума для рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства, на основании пункта 6.1 статьи 40 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия определила назначить рассмотрение дела на 14.11.2019 г.

На заседании 14.11.2019 Комиссия установила, что 25.09.2019 Пензенским УФАС России был направлен запрос в ФАС России о получении заключения от «Объединения Корпоративных Юристов России» в рамках заключенного Соглашения.

01.11.2019 в Пензенское УФАС России поступило сообщение от Объединения о том, что экспертами Объединения готовится проект заключения.

В связи с этим, невозможно принять решение без получения проекта заключения по запросу Пензенского УФАС России от Объединения.

Определением от 14.11.2019 г. рассмотрение дела отложено на 02.12.2019 г.

Определением от 14.11.2019 г. срок рассмотрение дела продлен до 14.02.2019 г.

02.12.2019 представлено заключение ОКЮР.

На заседании Комиссии 02.12.2019 представитель ИП <...> заявил ходатайство о приобщении дополнительных материалов к делу.

Комиссия, рассмотрела указанное ходатайство и приняла решение об его удовлетворении.

Представитель ИП <...> заявил ходатайство об отложении дела в связи с необходимостью ознакомления с материалами дела.

Рассмотрев ходатайство, Комиссия единогласно приняла решение его удовлетворить.

Определением от 01.12.2019 г. рассмотрение дела отложено на 23.12.2019.

На заседании Комиссии 23.12.2019 представители ИП <...> заявили ходатайство об оформлении и приобщении Пензенским УФАС России в материалы дела результатов опроса на странице Вконтакте, которое проводилось по инициативе антимонопольного органа.

Комиссия, посоветовавшись относительно заявленного ходатайства, приняла решение в удовлетворении данного ходатайства отказать.

В связи с тем, что опрос на странице Вконтакте проводился по инициативе территориального органа, к моменту окончания опроса, соответствующий

акт будет подготовлен и приобщен к делу. В настоящий момент опрос является действующим, в связи с чем ходатайство ИП <...> не может быть удовлетворено.

Определением от 23.12.2019 г., Комиссия определила приостановить срок рассмотрения дела № 058/01/14.6-175/2019 до рассмотрения административного дела № 058/04/19.8-899/2019, возбужденного в отношении ООО «Сладкий Опт 2000», по факту нарушения части 5 статьи 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

22.01.2020 г. вынесено Постановление по делу об административном правонарушении № 058/04/19.8-899/2019 в отношении ООО «Сладкий Опт 2000».

Определением от 17.02.2020 рассмотрение дела назначено на 28.02.2020.

На заседании 28.02.2020 Представители ИП <...> поддержали ранее изложенную позицию и заявили ходатайство о приобщении акта осмотра страниц интернет сайтов, указывающих на производство печенья в форме животных. Указанное подтверждает отсутствие оригинальности у продукции ООО «Созвездие вкуса».

Изучив материалы дела и представленные сторонами доказательства, выслушав объяснения лиц, участвующих в деле, Комиссия пришла к следующему.

ООО «Созвездие вкуса» является производителем мучных кондитерских изделий. В целях индивидуализации своей продукции на рынке и увеличения потребительского спроса Обществом разработано оформление внешнего вида выпускаемой продукции, обладающее различительными способностями. С 2016 года Общество продвигало на рынке данную продукцию и расширяло ассортимент.

В 2019 году, проводя мониторинг рынка, Общество обнаружило продукцию производства ИП <...>., повторяющую все отличительные признаки продукции Общества.

Наименование продукции	
ООО «Созвездие вкуса»	ИП <...>
«Суфлейные Виланки» Банан, (дата начала продаж 31.01.2017)	Фруктовое настроение.
«Шоколадные Виланки» Мишка, (дата начала продаж 26.06.2017)	Бурый мишка.
«Полевые Эланки» (дата начала продаж 18.01.2016)	Полевая мышка.
«Ореховые Эланки» Ёжик, (дата начала продаж 18.01.2016)	Сладкий ежик.
«Ореховые Эланки» Обезьянка, (дата начала продаж 02.05.2016)	Обезьянки
«Ореховые Эланки» Божья коровка, (дата начала продаж 18.01.2016)	Божья коровка.
«Шоколадные Виланки» Тигренок, (дата начала продаж 05.07.2016)	Приключение тигрули.

«Шоколадные виланки» поросенок, (дата начала продаж 05.07.2016)	Свинка петти.
«Шоколадные Виланки» Смайлик, (дата начала продаж 18.01.2016)	Смайлики.
«Шоколадные Виланки» Панда, (дата начала продаж 05.07.2016)	Панда.

Согласно представленным документам ИП <...>. выпускает спорную продукцию в соответствии с декларацией о соответствии от 22.06.2018.

Данный вид продукции продается как в упаковке (тип тары «телевизор»), так и «поштучно». По мнению Заявителя, у конечного потребителя, который знает и ценит продукцию ООО «Созвездие вкуса», может сформироваться ложное представление о том, чья это продукция в конечном итоге и получить некачественный продукт или продукт, не соответствующий ожиданиям.

В качестве доказательства реализации продукции ИП <...> кондитерский изделий сходных до степени смешения с кондитерскими изделиями Общества Заявителем представлены фотографии кондитерских изделий конкурента, а также фотографии и продукция производимая Обществом.

При рассмотрении дела Пензенским УФАС России установлено, что в сети Интернет размещена информация о производимой продукции ИП <...>

Так при осмотре сайта ООО «Сладкий опт 2000» по адресу <https://www.sladkiyopt.ru/> 28 и 30 августа 2019 было установлено, что:

- на странице по адресу <https://www.sladkiyopt.ru/brands/> содержится информация о торговых марках, с которыми сотрудничает ООО «Сладкий опт 2000», а именно: <...>.

- на странице по адресу <https://www.sladkiyopt.ru/yakimenko-r-a-ip-g-penza/> расположен продукция, производимая ИП <...>.

- на странице по адресу <https://www.sladkiyopt.ru/catalog/pechene/pechene-sdobnoe/pech-sd-obezyanki-1kg-mechta/> размещена продукция, производимая ИП <...>, а именно «Печенье Обезьянки 1кг», которое на момент осмотра сайта – 30.08.2019, можно было заказать, т.к. на складе находилось 2 коробки продукции. Вместе с тем при осмотре сайта проведенном 28.08.2019 данной продукции в наличии не было.

- на странице по адресу <https://www.sladkiyopt.ru/catalog/pechene/pechene-sdobnoe/pech-sd-panda-1kg-mechta-g-penza/> размещена продукция, производимая ИП <...>., а именно «Печенье Панда 1кг».

- на странице по адресу <https://www.sladkiyopt.ru/catalog/pechene/pechene-sdobnoe/pech-sd-severnyu-tyulen-1kg-mechta/> размещена продукция, производимая ИП <...>, а именно «Печенье Северный тюлень 1кг».

- на странице по адресу <https://www.sladkiyopt.ru/catalog/pechene/pechene-sdobnoe/pech-sd-polevaya-myshka-1kg-mechta/> размещена продукция,

производимая ИП <...>, а именно «Печенье Полевая мышка 1кг».

- на странице по адресу <https://www.sladkiyopt.ru/catalog/pechene/pechene-sdobnoe/pech-sd-lyagushka-1kg-mechta/> размещена продукция, производимая ИП <...>, а именно «Печенье Лягушка 1кг».

- на странице по адресу <https://www.sladkiyopt.ru/catalog/pechene/pechene-sdobnoe/pech-sd-veselye-kotyata-v-glazuri-1kg-mechta/> размещена продукция, производимая ИП <...>., а именно «Печенье Веселые котята в глазури 1кг».

- на странице по адресу <https://www.sladkiyopt.ru/catalog/pechene/pechene-sdobnoe/pech-sd-buryy-mishka-1kg-mechta/> размещена продукция, производимая ИП <...>, а именно «Печенье Бурый Мишка 1кг».

- на странице по адресу <https://www.sladkiyopt.ru/catalog/pechene/pechene-sdobnoe/pech-sd-prikladyuchenie-tigruli-1kg-mechta-g-penza/> размещена продукция, производимая ИП <...>, а именно «Печенье Приключение тигрули 1кг».

- на странице по адресу <https://www.sladkiyopt.ru/catalog/pechene/pechene-sdobnoe/pech-sd-fruktovoe-nastroenie-1kg-mechta-g-penza/> размещена продукция, производимая ИП <...>, а именно «Печенье Фруктовое настроение 1кг».

- на странице по адресу <https://www.sladkiyopt.ru/catalog/pechene/pechene-sdobnoe/pech-sd-sladkiy-ezhik-1kg-mechta-g-penza/> размещена продукция, производимая ИП <...>, а именно «Печенье Сладкий ежик 1кг».

- на странице по адресу <https://www.sladkiyopt.ru/catalog/pechene/pechene-sdobnoe/pech-sd-bozhyia-korovka-1kg-mechta-g-penza/> размещена продукция, производимая ИП <...>, а именно «Печенье Божья коровка 1кг».

Таким образом при просмотре вышеуказанных страниц сайта установлено, что ИП <...>, предлагает спорную продукцию через сайт ООО «Сладкий опт 2000» на момент осмотра, что подтверждается также возможностью заказа продукции.

Вместе с тем, при рассмотрении дела так же установлено, что при осуществлении запроса в поисковой строке «Яндекс» сети Интернет, при наборе «ИП <...> Пенза» выводится информация о производимой продукции со стороны ИП <...>, в том числе спорной продукции. Так же на сайтах, где размещается информация о производимой продукции указан адрес: г. Пенза, <...> что противоречит информации предоставленной в адрес Пензенского УФАС со стороны ответчика.

ООО «Созвездие вкуса» является производителем «мучных кондитерских изделий».

ИП <...> также является производителем «мучных кондитерских изделий».

Установлено, что продукция ООО «Созвездие вкуса» и ИП <...> была реализована на территории субъектов РФ (в том числе Пензенская область, Московская область, Республика Татарстан, Республика Марий Эл, Республика Удмуртия, Республика Чувашия, Республика Башкортостан, Ульяновская область, Вологодская область, Белгородская область, Тюменская область, Свердловская область, Самарская область, Смоленская область, Архангельская область).

Согласно представленной информации, ООО «Созвездие вкуса» является производителем мучных кондитерских изделий с 2009 года, в течение времени зарекомендовало себя как компания, которая старается преподнести покупателю оригинальную продукцию. Согласно представленной Декларации соответствия Общество производит : «Суфлейные Виланки» Банан; «Шоколадные Виланки» Мишка; Полевой Эланки; «Ореховые Эланки» Ежик; «Ореховые Эланки» Обезьянка; «Ореховые Эланки» Божья коровка; «Шоколадные Виланки» Тигренок; «Шоколадные Виланки» Поросенок; «Шоколадные Виланки» Смайлик; «Шоколадные Виланки» Пандас» с 2016 года.

ИП<...> также является производителем «мучных кондитерских изделий». Согласно представленным товарным накладным, объемы продаж по позициям «Фруктовое настроение», «Полевая мышка», «Сладкий ежик», «Бурый мишка», «Обезьянки», «Божья коровка», «Приключение тигрули», «Свинка петти», «Смайлик» были реализованы. За 2 квартал 2019 года реализация отсутствует.

ООО «Созвездие вкуса» является крупным производителем мучных кондитерских изделий, которые реализуются на территории Российской Федерации. Аналогичный вид деятельности осуществляет ИП <...>. Таким образом, данные хозяйствующие субъекты являются конкурентами.

В соответствии с дополнительным соглашением между ФАС России и «Некоммерческим партнерством «Объединение Корпоративных Юристов России» (далее ОКЮР) был направлен запрос о том, использовано ли ИП <...> оформление, сходное с оформлением продукции «Созвездие вкуса».

Согласно экспертному заключению о наличии копирования или имитации между товарами – кондитерскими изделиями производства ООО «Созвездие вкуса» и кондитерскими изделиями ИП <...> Ассоциация «Некоммерческое партнерство «Объединение Корпоративный Юристов» от 25.11.2019 сделала вывод, что внешний вид исследуемой продукции ИП <...> имитирует внешний вид продукции ООО «Созвездие вкуса», поскольку имеется сходство до степени смешения между внешним видом продукции ООО «Созвездие вкуса» и продукции ИП <...>, установленное по правилам п.43 Приказа Минэкономразвития России от 20.07.2015 № 482 и обусловленное наличием сходных доминирующих элементов, использованных при оформлении внешнего вида продукции ИП <...>.

Также был проведен опрос на странице <https://vk.com/faspenza>, «Считаете

ли Вы, что данная продукция сходна по оформлению и производится одной компанией?»

Согласно акту, составленному по результатам опроса, от 04.02.2020 большинство опрошенных, считают, что данная продукция не схожа.

Согласно пункта 9 статьи 4 Федерального закона "О защите конкуренции" недобросовестной конкуренцией являются 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.

Согласно пункту 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-конкурента и (или) его товар.

Для целей применения данной нормы как недобросовестная конкуренция может рассматриваться использование только таких обозначений, на основании восприятия которых потребитель идентифицирует товар как принадлежащий определенному производителю либо продавцу. Объектами, несанкционированное использование которых способно вызвать смешение, могут быть только те, которые способны нести функцию индивидуализации: обладают различительной способностью либо приобрели ее в силу использования.

В ходе рассмотрения дела ИП <...>. представлены данные о производстве аналогичных форм печенья, реализуемых другими хозяйствующими субъектами на территории РФ, (ИП <...> г. Барнаул, ТД «Услада» г. Пенза, ООО «Компания М» (ТМ «У Палыча»), Кондитерская фабрика «Ванюшкины Сладости», Кондитерская фабрика «Мирослада»)

В ходе рассмотрения дела не установлено наличие (обоснования) различительной способности у продукции ООО «Созвездие вкуса», стойкой ассоциации потребителя товаров именно с заявителем. Таким образом, факт того, что действия лица, копирующего спорные изделия, направлены на получение необоснованных преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, не установлен.

Также в ходе рассмотрения дела ООО «Созвездие вкуса» не представлено доказательств того, что действия ИП <...> по производству мучных кондитерских изделий «Фруктовое настроение», «Бурый мишка», «Полевая



мышка», «Сладкий ежик», «Обезьянки», «Божья коровка», «Приключение тигрули», «Свинка петти», «Смайлики», «Панда», причинили или могут причинить убытки Заявителю, либо нанесли или могли нанести вред его деловой репутации.

Таким образом, в ходе рассмотрения дела не установлено достаточных доказательств нарушения антимонопольного законодательства, в том числе недобросовестной конкуренции в рассматриваемых действиях ИП <...>.

Основываясь на материалах дела и представленных доказательствах, Комиссия единогласно пришла к выводу об отсутствии в действиях ИП <...> нарушения, предусмотренного пунктом 2 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции.

Руководствуясь статьей 23, статьей 39, частями 1 – 3 статьи 41, статьей 48, Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

#### **РЕШИЛА:**

1. В связи с отсутствием нарушения требований пункта 2 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в рассматриваемых Комиссией действиях ИП <...> рассмотрение дела № 058/01/14.6-175/2019 прекратить.