

ООО «Иванов, Макаров и
Партнеры»
представителю компании Бальзен
ГmbH унд Ко. КГ
107996, г. Москва,
Даев переулок, д. 20

Обществу с ограниченной
ответственностью
«Фламинго-маркет»
456501, Челябинская область,
Сосновский район,
пос. Новый Кременкуль,
ул. Солнечный бульвар, д. 1

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О НАЗНАЧЕНИИ ДЕЛА № 074/01/14.6-1857/2020 О НАРУШЕНИИ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА К РАССМОТРЕНИЮ

19 августа 2020 года
пр. Ленина, 59

г. Челябинск,

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) по рассмотрению дела № 074/01/14.6-1857/2020 о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) <...>,

УСТАНОВИЛ:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) из ФАС России поступило заявление компании Бальзен GmbH унд Ко. КГ (Bahlsen GmbH & Co. KG) (далее - Заявитель) в отношении ООО «Фламинго-маркет» (456501, Челябинская обл., Сосновский р-н, пос. Новый Кременкуль, ул. Солнечный бульвар, д. 1) по признакам нарушения пункта 2 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» по факту имитации упаковок товаров, наименований, цветовой гаммы, иных индивидуализирующих элементов, размещенных на упаковках товаров, вводимых в гражданский оборот Заявителем.

Так, в заявлении указано, что Заявитель является производителем кондитерских мучнистых изделий (печенье) «Leibniz», «Leibniz ZOO», «Leibniz Minis» и т.д. и правообладателем товарных знаков «Leibniz», «ZOO» по международной регистрации № 555093 и по свидетельству № 682340. Кондитерские изделия «Leibniz», «Leibniz ZOO», «Leibniz Minis» и т.д. на территории Российской Федерации реализуются в том числе в розничных сетях магазинов «Ашан», «Дикси», «Магнит», «Лента», «Торговый Дом «Перекресток», «Азбука вкуса», а также в магазинах сети АЗС Шелл, АЗС Газпромнефть и т.д.

Ответчик является производителем кондитерских изделий (печенье) «Кременкульское», «Кременкульское ЗОО» (ЗОО ХРУМ), «Кременкульское Мини» (Minis Мини) и т.д., которые реализуются в розничных магазинах городов РФ. С 2018 года Ответчик изменил упаковку своей продукции таким образом, что она стала имитировать упаковку продукции Заявителя.

В качестве доказательств сходства упаковок продукции Заявителя и Ответчика, Заявителем представлено социологическое исследование фонда ВЦИОМ, проведенное в 2019 году.

Так, согласно выводам исследования:

упаковок печенья «Кременкульское сливочное» и «Leibniz butter biscuit» большая часть участников опроса (59%) отметили ту или иную степень визуального сходства упаковок печенья, среди них 94% назвали в качестве схожего элемента цветочное сочетание, 43% - графические элементы упаковок, а 35% - текст на упаковках и его оформление (шрифт). Треть респондентов (34%) полагают, что если бы они увидели печенье в тестируемых упаковках на полке магазина, они восприняли бы его как продукцию одного производителя или разных производителей, связанных между собой. Четверть опрошенных (25%) допускают, что могли бы перепутать при покупке печенье в тестируемых упаковках.

упаковок печенья «Кременкульское ЗОО» и «Leibniz ZOO» подавляющее большинство респондентов (85%) считают тестируемые упаковки печенья схожими в той или иной мере. Среди них 83% говорят о сходстве цветовой гаммы, шесть из десяти (63%) указывают на сходство графических элементов упаковок, а 29% говорят о сходстве текста на упаковках и использованного шрифта. Каждый второй опрошенный (50%) придерживается мнения, что воспринял бы печенье в тестируемых упаковках как продукцию одного производителя или разных, связанных между собой производителей. Чуть меньшее количество респондентов (47%) допускает возможность ошибочной покупки печенья в тестируемых упаковках.

упаковок печенья «Кременкульское МИНИ» и «Leibniz MINIS» ту или иную меру визуального сходства упаковок отметили две трети опрошенных (64%). Среди них 87% указали на сходство цветовой гаммы, 42% высказали мнение о сходстве графических элементов, а 29% посчитали схожими текст на упаковках и его оформление. Более трети респондентов (37%) полагают, что, увидев печенье в тестируемых упаковках на полке магазина, они посчитали бы, что оно выпускается одним производителем или разными производителями, связанными между собой. Трое из десяти (31%) заявили, что могли бы перепутать такое печенье при покупке.

Также Заявитель исследовал соответствующий товарный рынок в городе

Челябинске на предмет присутствия на рынке товаров Заявителя, а также о присутствия товаров Заявителя и Ответчика в одних торговых точках и в соседних торговых точках.

Одновременное присутствие продукции Заявителя и спорной продукции Ответчика было выявлено в трех магазинах города Челябинска: «Ашан» (ул. Труда 203), «Золотая подкова» (ул. Энтузиастов 12), «Теорема» (Комсомольский пр-т 65).

Так, печенье Заявителя «Leibniz ZOO» и печенье Ответчика «КРЕМЕНКУЛЬСКОЕ ЗООХРУМ» размещены на одной полке, на одном торговом стеллаже магазина торговой сети «Ашан»; печенье Заявителя «Leibniz PETIT BEURRE» /«Leibniz BUTTER BISCUIT» и «КРЕМЕНКУЛЬСКОЕ СЛИВОЧНОЕ» также одновременно присутствуют в магазине «Ашан» и размещены на соседних полках; в магазине «Золотая подкова» одновременно присутствуют разные виды печенья Ответчика, представлены «КРЕМЕНКУЛЬСКОЕ В ГЛАЗУРИ» и «КРЕМЕНКУЛЬСКОЕ ЗООХРУМ», а также печенье Заявителя «Leibniz ZOO»; в магазине «Теорема» имеются в наличии практически все виды печенья Ответчика (включая «КРЕМЕНКУЛЬСКОЕ СЛИВОЧНОЕ» и «КРЕМЕНКУЛЬСКОЕ ЗООХРУМ»), на том же стеллаже, полкой выше размещено печенье Заявителя «Leibniz PETIT BEURRE», «Leibniz ZOO» и «Leibniz MINIS».

Также выявлено присутствие продукции Заявителя и спорной продукции Ответчика в разных магазинах, находящихся в непосредственной близости друг от друга, например: «Лента» (ул. Бр.Кашириных, 75) и «Перекресток» (ул. Игуменка, 22, пр. Ленина 64 д, ул. Бр. Кашириных 99 А), где реализуются товары Заявителя; «Магнит» (ул. Гражданская, 5 и ул. Кирова 149) и продуктовый магазин ИП Баимухаметова Е.А. (ул. К.Маркса, 72 А), где реализуются товары Ответчика.

Из материалов по заявлению усматривается, что Заявитель ранее Ответчика разработал упаковку спорной продукции и запустил её в производство и в дальнейшем стал реализовывать изделия.

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.**

Действия ООО «Фламинго-маркет» по использованию при производстве и реализации товара – печенья производства Ответчика упаковки товара, сходной с упаковкой товара Заявителя, в том числе «Кременкульское», «Кременкульское ЗОО» (ЗОО ХРУМ), «Кременкульское Мини» (Minis Мини) указывают на признаки нарушения пункта 2 статьи 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции».

По итогам рассмотрения заявления в действиях ООО «Фламинго-маркет» установлены признаки нарушения пункта 2 статьи 14.6 Федерального закона «О

защите конкуренции».

На основании изложенного издан приказ Челябинского УФАС России от 19 августа 2020 года № 88 о возбуждении дела и создании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения части 2 статьи 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции», руководствуясь частью 13 статьи 44 Федерального закона «О защите конкуренции»,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Назначить дело № 074/01/14.6-1857/2020 к рассмотрению **на 08 октября 2020 года на 14 часов 00 минут** по адресу: г. Челябинск, пр. Ленина, 59, каб.318.

2. Привлечь к участию в рассмотрении дела № 074/01/14.6-1857/2020 в качестве:

Ответчика: ООО «Фламинго-маркет» (456501, Челябинская область, поселок Новый Кременкуль, ул. Солнечный бульвар, д. 1);

Заявителя: компания Бальзен ГмБХ унд Ко. КГ (Bahlsen GmbH & Co. KG) в лице представителя ООО «Иванов, Макаров и Партнеры» (107996, г. Москва, Даев переулок, д. 20).

3. ООО «Фламинго-маркет» представить в срок **до 01 октября 2020 года** в Челябинское УФАС России копии следующих документов и информацию:

3.1) письменные пояснения по доводам заявления об изменении с 2018 года упаковки продукции ООО «Фламинго-маркет» таким образом, что она стала имитировать упаковку продукции Заявителя с нормативным и документальным обоснованием (приказ, служебное задание о разработке упаковки продукции и т.п; договоры, соглашения на изготовление упаковки в новом дизайне со всеми приложениями, изменениями и дополнениями, независимые маркетинговые исследования по вопросам сходства (различия) упаковок продукции Заявителя и Ответчика, заключение патентного поверенного и т.п.);

3.2) образцы упаковок продукции ООО «Фламинго-маркет», в том числе печенья «Кременкульское», «Кременкульское ЗОО» (ЗОО ХРУМ), «Кременкульское Мини» (Minis Мини), введенной в оборот с 2018 года;

3.3) образцы упаковок продукции ООО «Фламинго-маркет», в том числе печенья «Кременкульское», «Кременкульское ЗОО» (ЗОО ХРУМ), «Кременкульское Мини» (Minis Мини), введенной в оборот до 2018 года;

3.4) письменные сведения о наличии правоотношений ООО «Фламинго-маркет» с физическими или юридическими лицами по вопросу изготовления упаковки спорной продукции, в том числе печенья «Кременкульское», «Кременкульское ЗОО» (ЗОО ХРУМ), «Кременкульское Мини» (Minis Мини) со всеми приложениями, изменениями и дополнительными соглашениями;

3.5) письменные сведения о наличии правоотношений ООО «Фламинго-маркет» с физическими или юридическими лицами по вопросу поставки продукции с 2018 года приложением подтверждающих документов (реестр договоров, 3-4 экз. договора со всеми изменениями, приложениями и дополнениями);

3.6) письменные сведения о выручке, полученной от реализации товара в спорной упаковке, в том числе «Кременкульское», «Кременкульское ЗОО» (ЗОО ХРУМ), «Кременкульское Мини» (Minis Мини) за 2018, 2019 годы с приложением подтверждающих документов (бухгалтерская, налоговая отчетность и т.п.);

3.7) письменные сведения об адресах торговых точек в городе Челябинске, в которых реализуется продукция Заявителя, в том числе печенье «Кременкульское», «Кременкульское ЗОО» (ЗОО ХРУМ), «Кременкульское Мини» (Minis Мини);

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

4. Компания Бальзен ГмбХ унд Ко. КГ (Bahlsen GmbH & Co. KG) представить в срок до 01 октября 2020 года в Челябинское УФАС России копии следующих документов и информацию:

4.1) образцы упаковок продукции Заявителя, в том числе печенья «Leibniz butter biscuit», «Leibniz MINIS», «Leibniz ZOO»;

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

Запрашиваемые документы и информацию просим представить в Челябинское УФАС России в прошитом и пронумерованном виде с описью вложения и сопроводительным письмом.

Надлежит представить запрашиваемые документы и информацию по каждому пункту (при отсутствии каких-либо документов и информации указать причину).

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

В соответствии со статьей 43 Федерального 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.

Информируем, что в целях предотвращения распространения коронавирусной инфекции COVID-19 рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства возможно без очного участия представителей заинтересованных сторон, посредством программы Skype в режиме видеоконференцсвязи. Логин Челябинского УФАС России – ufас74. На адреса электронной почты to74@fas.gov.ru, to74-sobol@fas.gov.ru необходимо направить документы, подтверждающие полномочия лиц, участвующих в рассмотрении дела, сведения о логине в Skype и контактный номер телефона.

Председатель Комиссии <...>