

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О НАЗНАЧЕНИИ ДЕЛА № 036/01/14.6-238/2019 О НАРУШЕНИИ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА К РАССМОТРЕНИЮ

«08» мая 2019 года

город Воронеж

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства Попов В.Г., на основании приказа Воронежского УФАС России от «08» мая 2019 года № 33 о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения индивидуальным предпринимателем <...> (далее – ИП <...>) пункта 2 статьи 14.6 ФЗ «О защите конкуренции» № 135-ФЗ от 26.07.2006 (далее по тексту - ФЗ «О защите конкуренции»),

УСТАНОВИЛ:

07.03.2019г. в Управление Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области (далее - Воронежское УФАС России) поступило заявление закрытого акционерного общества «Холод» (далее – ЗАО «Холод», Заявитель) о нарушении антимонопольного законодательства со стороны ИП <...>.

По мнению Заявителя, ИП <...> вводит в гражданский оборот на территории г. Воронежа и Воронежской области товар мороженое «Воронежское двухслойное», сходный до степени смешения с товаром мороженое «Мраморное», производства ЗАО «Холод».

Указанные действия Заявитель считает нарушением запрета на недобросовестную конкуренцию, установленного пунктом 2 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции»).

В целях полного и объективного рассмотрения поступившего заявления Воронежским УФАС России ИП <...> направлен запрос (исх. № 03-16/1221 от 20.03.2019) об истребовании информации необходимой для рассмотрения заявления ЗАО «Холод».

ИП <...> в письменных пояснениях изложила правовую позицию по поводу несогласия с заявленными требованиями ЗАО «Холод», изложенными в указанном заявлении, при этом пояснила, в том числе следующее: «/.../Дизайн пломбира шоколадно-ванильного «Воронежский двухслойный», реализуемый ИП <...> имеет отличительные черты: фон стаканчика имеет цветочный принт, в то время как у заявителя изображены снежинки/.../Отличительной чертой «Воронежский пломбир» является принт на фоне стилизованной под «гжель», надпись «Воронежский», в котором буква «В» является заглавной красного цвета, остальные буквы строчные синего цвета. Если сравнивать продукцию заявителя и ИП <...>, то не усматривается закономерности в расположении надписей, их цвета и шрифта. Учитывая изложенное, полагаю, что в действиях ИП <...> отсутствуют признаки намеренного создания смешения (имитации) внешнего вида товара с товаром ЗАО «Холод»/.../».

Из предоставленной Заявителем и ИП <...> информации Воронежским УФАС России установлено следующее.

1. Упаковка мороженого «МРАМОРНОЕ» ЗАО «Холод» представляет собой пластиковый белый стаканчик массой нетто 100г. с прозрачной пластиковой крышкой, на котором содержатся надписи и изображения в красно-синих цветах. На лицевой стороне сверху имеется надпись, выполненная заглавными синими буквами жирным шрифтом «МОРОЖЕНОЕ», ниже – «пломбир ванильный и шоколадный» синего цвета, название мороженого «МРАМОРНОЕ», состоящее из заглавных букв красного цвета. Внизу стаканчика имеется надпись «в стаканчике»

синего цвета и «ГОСТ 31457-2012». Слева от названия расположен товарный знак «ХОЛОД ВОРОНЕЖ». Справа выполнено изображение снеговика синего цвета с имитированными красными рукавицами и валенками, на его голове изображен вафельный стаканчик с мороженым, перевернутым вверх дном. На всей видимой поверхности стаканчика нарисованы снежинки синего цвета. Тыльная сторона стаканчика содержит информацию об изготовителе и составе мороженого.

2. Упаковка мороженого «Воронежское двухслойное» ИП <...> представляет собой пластиковый белый стаканчик массой нетто 90г. с прозрачной пластиковой крышкой, на котором содержатся надписи и изображения в красно-синих цветах. Вверху стаканчика имеется стилизованное изображение рожка с мороженым и надпись «ХОЛОД сервис». Рисунки (листочки, ягоды, цветочки) на стаканчике выполнены в стиле «гжель». На тыльной стороне содержится информация об изготовителе и составе мороженого. В качестве изготовителя указан ИП <...>, место изготовления; Нижегородская область, г. Бор, пос. Неклюдово, ул. Западная, 21а. Место производства: Нижегородская область, г.о.г. Бор, п. Неклюдово, кв. Дружба, д. № 20Д, произведено по заказу Группы компаний «Холод Сервис» г. Воронеж для ИП <...> ул. 45 Стрелковой дивизии, 255Б.

Товары мороженое «Воронежское двухслойное» и мороженое «МРАМОРНОЕ» могут иметь сходство до степени смешения, в том числе: по виду упаковки, цветовому сочетанию, размещению и цвету основных надписей и т.д.

Согласно выпискам из ЕГРЮЛ и ЕГРИП, а также информации, предоставленной Заявителем и ИП <...> установлено, что указанные хозяйствующие субъекты осуществляют аналогичные виды деятельности на рынке реализации мороженого на территории г. Воронежа и Воронежской области.

Таким образом, ЗАО «Холод» и ИП <...> являются конкурентами.

Имитация внешнего вида товара представляет собой своеобразное подражание товару конкурента с целью создания у покупателей впечатления о принадлежности таких товаров линейке имитируемых товаров.

В соответствии со статьей 10.bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883 под актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным в промышленных и торговых делах. В частности, подлежат запрету 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 добропорядочности, разумности и справедливости и причинили могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

В силу пункта 2 статьи 14.6 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

Действия ИП <...>, выразившиеся во введении на территории г. Воронежа и Воронежской области в гражданский оборот товара мороженое «Воронежское

двухслойное» в упаковке, которая может быть сходной до степени смешения с упаковкой товара мороженое «МРАМОРНОЕ», производимого и реализуемого ЗАО «Холод»:

1. могут быть направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, что может вызвать смешение с деятельностью хозяйствующего субъекта – конкурента ЗАО «Холод» на том же товарном рынке по реализации мороженого/либо его товаром (мороженое «МРАМОРНОЕ»).

2. Могут противоречить действующему законодательству (пп. 1 п. 3 ст. 10 bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883) принципам добропорядочности, разумности и справедливости.

3. Способны причинить убытки конкуренту – ЗАО «Холод», как реальные, так и в форме упущенной выгоды, путем перераспределения потребительского спроса при осуществлении деятельности на рынке услуг по реализации мороженого.

Перечисленные выше действия ИП <...> могут являться формой недобросовестной конкуренции, определенной пунктом 2 статьи 14.6 ФЗ «О защите конкуренции».

Руководствуясь частями 2, 6 и 13 статьи 44 Федерального закона «О защите конкуренции»,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Назначить дело № 036/01/14.6-238/2019 к рассмотрению на **10 часов 00 минут (мск) «11» июня 2019 года** в помещении Воронежского УФАС России (город Воронеж, проспект Революции, 21, зал заседаний).

2. Привлечь к участию в рассмотрении дела № 036/01/14.6-238/2019 в качестве:

Заявителя – ЗАО «Холод» (г. Воронеж);

Ответчика – ИП <...> (г. Воронеж).

3. ЗАО «Холод» в срок до 15 часов 00 минут (мск) «31» мая 2019 года предоставить в Воронежское УФАС России (г. Воронеж, проспект Революции, 21) оригинал упаковки мороженого «МРАМОРНОЕ».

4. ИП <...> в срок до 15 часов 00 минут (мск) «31» мая 2019 года предоставить (г. Воронеж, проспект Революции, 21) правовую позицию по признакам нарушения, изложенным в настоящем определении.

В указанные в пункте 1 настоящего Определения время и место предлагается явиться руководителям организаций/или представителям по доверенности с документом, удостоверяющим личность, и документами, определяющими руководителей/представителей.

Примечание:

Согласно статье 43 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) лица, участвующие в деле о нарушении антимонопольного законодательства с момента возбуждения дела 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 пояснения в письменной или устной форме комиссии, приводить свои доводы по всем возникающим в ходе рассмотрения дела вопросам, знакомиться с ходатайствами других лиц, участвующих в деле, возражать против ходатайств, доводов других лиц, участвующих в деле.