

О П Р Е Д Е Л Е Н И Е

о назначении дела № 1-14-165/00-08-17 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению

27 октября 2017 г. г. Москва

Председатель Комиссии ФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства Кашеваров А.Б.

У С Т А Н О В И Л:

В ФАС России поступило заявление АО «Фармстандарт» (далее — Заявитель) о признаках нарушения антимонопольного законодательства со стороны ООО ПК «Фарм-про» (далее — Ответчик), выразившихся во введении в гражданский оборот гематогена «Ferrum Гематоген» в упаковках, способных вызвать смешение с упаковками гематогенов, вводимых в гражданский оборот Заявителем.

Заявитель осуществляет введение в гражданский оборот биологически активной добавки «Феррогематоген» с 2007 года и по настоящее время.

Ответчик, согласно представленным Заявителем товарным чекам и образцам продукции, вводит в гражданский оборот гематоген «Ferrum Гематоген».

Таким образом, Заявитель и Ответчик осуществляют реализацию гематогенов на территории Российской Федерации, а, следовательно, являются хозяйствующими субъектами-конкурентами.

АО «Фармстандарт» является правообладателем словесного товарного знака «Феррогематоген» (на основании свидетельств а № 576881; дата приоритета 28.05.2015) и комбинированных товарных знаков в соответствии со свидетельствами № 248941 (дата приоритета 18.05.2002; дата регистрации 17.06.2003) и 555640 (дата приоритета 31.10.2013; дата регистрации 26.10.2015), зарегистрированных в отношении товаров 05 МКТУ, а именно гематоген, и также комбинированного товарного знака по свидетельству № 248942 (дата приоритета 05.07.2002; дата регистрации 17.06.2003), зарегистрированного в отношении товаров 35 МКТУ - продвижение феррогематогена (для третьих лиц).

Кроме того, Заявителем было приложено заключение патентного поверенного на основании которого, был сделан вывод, что обозначение на упаковке батончика «Ferrum Гематоген» производства ООО ПК «Фарм-про» и товарные знаки по свидетельствам № 248941, № 248942, № 555640, № 576881, правообладателем которых является АО «Фармстандарт», сходны до степени смешения.

Оформляя товары идентично товарам Заявителя, Ответчик может получить необоснованные преимущества в предпринимательской деятельности и причинить

своему конкуренту убытки, вызванные перераспределением потребительского спроса на товарном рынке гематогенов Российской Федерации.

По вопросу наличия признаков смешения между упаковками батончиков «Феррогематоген» (производитель АО «Фармстандарт») и «Ferrum Гематоген» (производитель ООО ПК «Фарм-про») было проведено совместное заседание Экспертного совета по применению законодательства о недобросовестной конкуренции, Экспертного совета по рекламе и Экспертного совета по развитию конкуренции в социальной сфере и здравоохранении при ФАС России.

Большинством голосов члены Экспертных советов пришли к заключению, что наличие на рынке упаковок гематогенов производства АО «Фармстандарт» и ООО ПК «Фарм-про» может привести к смешению указанной продукции в глазах потребителя, и признали наличие признаков нарушения пункта 2 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции).

Согласно статье 10 bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности, актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах. В частности, подлежат запрету все 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 под недобросовестной конкуренцией понимаются 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 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, наименования, цветовой гаммы, фирменного стиля в целом или иных элементов, индивидуализирующих хозяйствующего субъекта-конкурента и (или) его товар.

Действия ООО ПК «Фарм-про» противоречат положениям статьи 10 bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности, а также требованиям добропорядочности, разумности и справедливости, поскольку упаковки гематогенов Ответчика имитируют внешний вид товаров АО «Фармстандарт».

Действия ООО ПК «Фарм-про» могут причинить убытки АО «Фармстандарт», в частности, в виде упущенной выгоды, выраженной в неполученных доходах, которые Заявитель получил бы при обычных условиях гражданского оборота.

На основании изложенного издан приказ ФАС России от 15.12.2016 о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения ООО ПК «Фарм-про» (ул. Красина, д. 54, г. Новосибирск, 630112) статьи 14.6 Закона о защите конкуренции, руководствуясь частью 13 статьи 44 Закона о защите конкуренции,

О П Р Е Д Е Л И Л:

1. Назначить дело № 1-14-165/00-08-17 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению на 28.11.2017 в 14.00 по адресу: г. Москва, Садовая-Кудринская, д. 11, 4 этаж, Зал коллегии.

2. Привлечь к участию в рассмотрении дела № 1-14-165/00-08-17 о нарушении антимонопольного законодательства в качестве:

ответчика:

ООО ПК «Фарм-про» (ул. Красина, д. 54, г. Новосибирск, 630112)

заявителя:

АО «Фармстандарт» (Лихачевский проезд, д. 5, лит. Б, г. Долгопрудный, 141700).

3. ООО ПК «Фарм-про» представить в срок до 21.11.2017:

- письменные объяснения по делу № 1-14-165/00-08-17 о нарушении антимонопольного законодательства;
- номера заявок на регистрацию обозначений, используемых в оформлении батончиков «Ferrum Гематоген» товарных знаков;
- документально подтвержденные сведения о количестве реализованных батончиков производства ООО ПК «Фарм-про».

Явка ответчика по делу № 1-14-165/00-08-17 о нарушении антимонопольного законодательства или его представителя (с доверенностью на участие в рассмотрении дела) обязательна.

Примечания:

1. 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.

С материалами дела можно ознакомиться в Федеральной антимонопольной службе, контактный телефон (499) 755 23 23, доб. 088-851.

2. Копии документов, представленные для приобщения к материалам дела и не заверенные нотариально, должны быть заверены подписью руководителя и печатью юридического лица.

3. Для обеспечения пропусков в здание Федеральной антимонопольной службы фамилии представителей необходимо сообщить за 1 день до рассмотрения дела.

4. В соответствии с частью 2 статьи 42 Закона «О защите конкуренции» лица, участвующие в деле о нарушении антимонопольного законодательства вправе осуществлять свои права и обязанности самостоятельно или через представителей, полномочия которых подтверждаются документами, оформленными в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Председатель Комиссии А.Б. Кашеваров