ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О НАЗНАЧЕНИИ ДЕЛА № 06-01-08-14-18

О НАРУШЕНИИ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

К РАССМОТРЕНИЮ

«25» октября 2018 г.

г. Новосибирск

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее - Комиссия) Н.П. Камнева на основании приказа Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области от «25» октября 2018г. № 167 о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения

ООО «СибОрехПром» (ОГРН 1165476065600, ИНН 5404029131, юридический адрес: 630079, город Новосибирск, улица Серафимовича, дом 24/1, офис 1) п. 2 ст. 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции», выразившегося во введении в гражданский оборот продукции «Жареный солёный арахис» в упаковке, схожей до степени смешения с упаковкой продукции «Жареный солёный арахис», реализуемой ООО «Ким и К».

УСТАНОВИЛ:

В адрес Новосибирского УФАС России поступило обращение ООО «Ким и К» и Продовольственной компании «Цзиньхуа» ЛТД (Китай, г. Линьи) (вх. № 6335 от 25.07.2018 г.) по факту нарушения антимонопольного законодательства в части недобросовестной конкуренции со стороны ООО «СибОрехПром» в результате использования изображения на упаковке товара «Жаренный соленый арахис» сходного до степени смешения с изображением, использующимся ООО «Ким и К» на упаковке товара «Жаренный соленый арахис», и использовании внешнего вида упаковки товара «Производственной компании «Цзиньхуа» ЛТД» (Китай).

Как указывает заявитель, в 1995 году Ким Е.Л., позднее ставшей учредителем и директором ООО «Ким и К» (ОГРН 1095403002056; ИНН/КПП 5403221996/540301001, юридический адрес: 630024, г.Новосибирск, ул.Бетонная, д.39, дата регистрации юридического лица? 19.02.2009г.), была начата работа по ввозу в РФ и распространению снековых продуктов питания, производителем которых является китайская компания Продовольственная компания «Цзиньхуа» ЛТД (Китай, г. Линьи). Товары этой компании ввозились в Россию с 90х годов исключительно официальными дистрибьюторами. До основания ООО «Ким и К» Ким Е.Л работала с китайским производителем как индивидуальный предприниматель.

Продовольственной компании «Цзиньхуа» ЛТД и ее официальному дистрибьютору ООО «Ким и К» стало известно о том, что ООО «СибОрехПром» самостоятельно изготавливает и предлагает к продаже товары с использованием обозначения, имитирующего упаковку товаров компании «Цзиньхуа» ЛТД.

003 - Орехи с товаром № 1

004 - Орехи с товаром № 2

Продукция ООО «Ким и К»	Продукция ООО «СибОрехПром»

Как указывает заявитель, сравниваемые упаковки, на которых используются сходные до степени смешения этикетки, несмотря на отдельные различия элементов внешнего вида, производят общее зрительное впечатление и также являются сходными до степени смешения.

Компания «Цзиньхуа» ЛТД и ООО «СибОрехПром» осуществляют предпринимательскую деятельность по введению в гражданский оборот на территории Российской Федерации снековых продуктов питания. Таким образом, обе компании осуществляют на территории Российской Федерации аналогичные виды предпринимательской деятельности, то есть являются хозяйствующими субъектами - конкурентами на товарном рынке снековой продукции.

ООО «СибОрехПром» производит арахис в вакуумной упаковке и иную весовую продукцию (орехи, сухарики, снеки), а также реализуют ее.

Компания «Цзиньхуа» ЛТД является производителем снековых продуктов питания, в том числе производит арахис в вакуумной упаковке. Реализация продукции на территории Российской Федерации осуществляется через официального дистрибьютора ООО «Ким и К».

Учитывая то, что производителем товаров Продовольственной компанией «Цзиньхуа» ЛТД «арахис обработанный», такое обозначение используется на протяжении нескольких десятилетий, действия ООО «СибОрехПром», которое зарегистрировано 15.02.2016г., по мнению заявителя, нарушает ст. 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

В ходе рассмотрения заявления, Новосибирским УФАС России установлено следующее.

В силу п. 7 ст. 4 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», конкуренция - соперничество хозяйствующих субъектов, при котором

самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

Согласно п. 5 ст. 4 Закона «О защите конкуренции», хозяйствующий субъект - коммерческая организация, некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход, индивидуальный предприниматель, иное физическое лицо, не зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя, но осуществляющее профессиональную деятельность, приносящую доход, в соответствии с федеральными законами на основании государственной регистрации и (или) лицензии, а также в силу членства в саморегулируемой организации.

В соответствии с аналитическим отчетом по результатам анализа состояния конкуренции на рынке оптовой реализации арахиса на территории Новосибирской области за период с января 2017 г. по август 2018 г., ООО «СибОрехПром» осуществляет свою деятельность на рынке по производству и оптовой реализации арахиса.

ООО «Ким и К» не является производителем товаров, ООО «Ким и К» является оптовым поставщиком, товаров китайского производителя на территории многих городов России, поставка осуществляется по запросам, сделанным по телефону и по электронной почте, по Новосибирску и в другие города.

Основным видом экономической деятельности ООО «Ким и К» согласно ОКВЭД является торговля оптовая прочими пищевыми продуктами, включая рыбу, ракообразных и моллюсков (код по ОКВЭД 46.38).

Из вышеуказанного можно сделать вывод, что «Ким и К» осуществляет свою деятельность на рынке по оптовой реализации арахиса.

В ходе исследования было выявлено, что на рынке оптовой реализации арахиса за период с января 2017г. по август 2018г. в границах Российской Федерации, включая территорию Новосибирской области, действовали ООО «Ким и К» и ООО «СибОрехПром».

Таким образом, на основании представленных документов, можно сделать вывод о наличии фактических конкурентных отношений между ООО «Ким и К» и ООО «СибОрехПром» на рынке оптовой реализации арахиса за период с января 2017 г. по август 2018г. на территории Российской Федерации, включая Новосибирскую область.

Согласно п.9 ст.4 Закона «О защите конкуренции», недобросовестная конкуренция - это 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, признаются недобросовестной конкуренцией.

В соответствии с п. 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.

Согласно ст. 10 bis «Конвенции по охране промышленной собственности» заключенной в Париже 20.03.1883 (ред. от 02.10.1979), 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.

Рассматриваемые упаковки имеют схожее цветовое оформление, одинаковое расположение словесных элементов («Жареный солёный арахис»), графическое исполнение словесных элементов, а также сходство изобразительных элементов в виде рамок оригинальной формы.

16.10.2018г. членами Экспертного совета по применению законодательства РФ о рекламе и антимонопольного законодательства в части недобросовестной конкуренции при Новосибирском УФАС России установлено, что упаковка Производственной компании ООО «СибОрехПром» является сходной до степени смешения с упаковкой товара, реализуемого ООО «Ким и К», а также то, что создаётся впечатление о принадлежности обоих продуктов одному производителю.

Исходя из изложенного, рассматриваемые упаковки, являются сходными до степени смешения.

Согласно сведениям ЕГРЮЛ, ООО «СибОрехПром» зарегистрировано 15.02.2016г.

В соответствии с представленными договорами поставки № К-05/09 от 02.03.2009г., № К-07/15 от 25.05.2015г., ООО «Ким и К» осуществляло предпринимательскую деятельность, связанную с приобретением и реализацией арахиса задолго до создания юридического лица ООО «СибОрехПром».

Таким образом, заявитель - ООО «Ким и К», в течении многих лет осуществлял деятельность по реализации арахиса на территории Новосибирской области, в связи с чем упаковка, используемая заявителем, получила известность среди потребителей.

Исходя из изложенного, действия ООО «СибОрехПром» по введению в гражданский оборот продукции «Жареный солёный арахис» в упаковке, схожей до степени смешения с упаковкой продукции ООО «Ким и К», нарушают требования, установленные п. 2 ст. 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции».

В соответствии с п. 1 ч. 9 ст. 44 Федерального закона «О защите конкуренции», антимонопольный орган принимает решение о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства.

Руководствуясь частью 6 статьи 44 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции»,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Назначить дело № 06-01-08-14-18 к рассмотрению на «20» ноября 2018 г. в 14:00 часов по адресу: Кирова 3, кабинет 1007.

2. Привлечь к участию в рассмотрении дела № 06-01-08-14-18 в качестве заявителя: ООО «Ким и К» (ОГРН 1095403002056; ИНН/КПП 5403221996/540301001, юридический адрес: 630024, г.Новосибирск, ул.Бетонная, д.39, дата регистрации юридического лица: 19.02.2009г.)

3. Привлечь к участию в рассмотрении дела № 06-01-08-14-18 в качестве ответчика: ООО «СибОрехПром» (ОГРН 1165476065600, ИНН 5404029131, юридический адрес: 630079, город Новосибирск, улица Серафимовича, дом 24/1, офис 1).

4. ООО «СибОрехПром» представить в срок до «15» ноября 2018 г. в Новосибирское УФАС России:

- отзыв на данное определение.

5. ООО «Ким и К» представить в срок до «15» ноября 2018 г. в Новосибирское УФАС России:

- отзыв на данное определение.

Документы представляются в прошитом виде, в копиях, заверенных юридическим лицом, с сопроводительным письмом. В случае отсутствия какого-либо из перечисленных документов необходимы письменные пояснения.

В соответствии с ч.6 ст.19.8 Кодекса РФ об административных правонарушениях, непредставление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган сведений (информации), предусмотренных законодательством о рекламе, а равно представление таких сведений (информации) в неполном объеме или в искаженном виде либо представление недостоверных сведений (информации) - влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двух тысяч до десяти тысяч рублей; на юридических лиц - от двадцати тысяч до двухсот тысяч рублей.