

Резолютивная часть решения оглашена 28 октября 2014 года.

Решение изготовлено в полном объеме 11 ноября 2014 года.

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель:

П <...> ,

Члены Комиссии:

Б<...>

Б<...>

Б<...>

рассмотрев дело №14-ФАС22-НК/09-14 по признакам нарушения ООО «Амбrella» ч.1 ст. 14 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

в присутствии:

представителя заявителя – Общества с ограниченной ответственностью «Сашера-Мед» (далее – ООО «Сашера-Мед») – по доверенности К<...> ,

представителя Общества с ограниченной ответственностью «Амбrella» (далее по тексту – ООО «Амбrella») – директор К<...> ,

УСТАНОВИЛА:

30.06.2014г. в управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю поступило письменное заявление ООО «Сашера-Мед» о нарушении ООО «Амбrella» статьи 14 Федерального закона «О защите конкуренции».

Заявитель указывает, что упаковка продукции «Кедровая живица» производства ООО «Амбrella» имеет сходство до степени смешения с упаковкой «Живица кедровая» производства ООО «Сашера-Мед»; Общество использует описание компонентов, входящих в состав продукции, на упаковке и в инструкции по применению полностью схожее с описанием компонентов, входящих в состав продукта производства ООО «Сашера-Мед»; при реализации и продвижении своей продукции ООО «Амбrella» различными способами критикует и отговаривает контрагентов приобретать продукцию ООО «Сашера-Мед».

ООО «Сашера-Мед» считает, что действия ООО «Амбrella» противоречат обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости, наносят вред его деловой репутации, просит принять меры по прекращению нарушения ООО «Амбrella» авторских и исключительных прав, а

также привлечь Общество к административной ответственности.

Таким образом, в действиях ООО «Амбrella» усматриваются признаки нарушения ч.1 ст. 14 Федерального закона «О защите конкуренции».

Руководствуясь п.2 ч.2 ст. 39 Федерального закона «О защите конкуренции», Алтайское краевое УФАС России приняло решение о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства в отношении ООО «Амбrella», о чем 29.09.2014г. на основании ч.12 ст. 44 Федерального закона «О защите конкуренции» издан приказ о возбуждении дела №14-ФАС22-НК-/09-14 в отношении ООО «Амбrella» и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства.

На заседании Комиссии управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее Комиссия), состоявшемся 28.10.2014г., представитель ООО «Сашера-Мед» К<...> поддержал указанные в заявлении доводы.

Директор ООО «Амбrella» К<...> отрицал сходство упаковок продукции производителей, ссылаясь на заключение специалиста.

Комиссия, исследовав материалы дела, заслушав доводы представителей сторон, пришла к следующим выводам.

Согласно п.9 ст.4 Федерального 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 или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

В соответствии со статьей 14 Федерального закона «О защите конкуренции», недобросовестная конкуренция не допускается.

Из определения понятия «недобросовестная конкуренция» следует, что для квалификации совершенного деяния в качестве указанного правонарушения и подтверждения его состава, действия конкретного лица должны содержать одновременно следующие признаки:

- лицо, совершившее данное деяние, обладает признаком хозяйствующего субъекта (а также наличие конкурентных отношений между хозяйствующими субъектами);
- наличие действия хозяйствующего субъекта (группы лиц);
- направленность на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности;
- противоречие действия законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости;

· совершенные действия могли причинить убытки либо нанести ущерб деловой репутации другого хозяйствующего субъекта (такие убытки либо ущерб (либо вероятность их возникновения) должны находиться в причинной связи с совершенным деянием.

Согласно ст.4 Федерального 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 Гражданским кодексом РФ коммерческими организациями являются юридические лица, преследующие извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности, которые могут создаваться в форме хозяйственных товариществ и обществ, производственных кооперативов, государственных и муниципальных унитарных предприятий.

ООО «Сашера-Мед» является юридическим лицом, исходя из организационно-правовой формы – коммерческой организацией, следовательно, осуществляет предпринимательскую деятельность, преследующую извлечение прибыли и является хозяйствующим субъектом.

ООО «Амбrella» также является юридическим лицом, коммерческой организацией, осуществляющей предпринимательскую деятельность, преследующую извлечение прибыли (следовательно, также является хозяйствующим субъектом).

Согласно выписке из ЕГРЮЛ от 07.07.2014г., ООО «Сашера-Мед» создано 09.09.2010г., основным видом деятельности Общества является производство прочих пищевых продуктов, не включенных в другие группировки (код ОКВЭД – 15.89).

В соответствии с выпиской из ЕГРЮЛ от 07.07.2014г. основным видом деятельности ООО «Амбrella» также является производство прочих пищевых продуктов, не включенных в другие группировки (код ОКВЭД – 15.89), Общество создано 23.05.2013г.

Таким образом, ООО «Сашера-Мед» и ООО «Амбrella» являются хозяйствующими субъектами, осуществляющими деятельность на одном товарном рынке – производство прочих пищевых продуктов, не включенных в другие группировки; в пределах одних географических границ – на территории Алтайского края, в частности город Бийск, следовательно, Общества являются конкурентами, в связи с чем, добросовестная конкуренция, как фактор ведения указанными хозяйствующими субъектами конкурентной борьбы на началах добросовестности, разумности и справедливости, в соответствии с законодательством Российской Федерации, не создавая препятствий друг другу, заведомо предполагается.

ООО «Сашера-Мед» указывает на то, что реализует свою продукцию на всей

территории России, ООО «Амбrella» аналогично сбывает товар и предлагает его клиентам ООО «Сашера-Мед»; Общество выпускает такую же продукцию, что и ООО «Сашера-Мед» с одинаковой упаковкой, стеклянной (пластиковой) тарой и использует идентичное описание товара. ООО «Сашера-Мед» также указывает на то, что на протяжении долгого времени разрабатывало технологии, рецептуры, этикетки, упаковки, текст описания и т.д., при этом предприятием затрачивались денежные средства на их подготовку, а ООО «Амбrella» применяет уже разработанные Обществом технологии. Представитель заявителя объясняет факт использования ООО «Амбrella» схожей упаковки продукции с продукцией ООО «Сашера-Мед» тем, что один из учредителей ООО «Амбrella» ранее являлся сотрудником ООО «Сашера-Мед». Установлено, что ООО «Сашера-Мед» выпускает продукцию «Живица кедровая» с 2012г., ООО «Амбrella» - с 2013г.

В качестве доказательства заявителем представлена упаковка продукции «Живица кедровая на кедровом масле без добавок», «Живица кедровая на кедровом масле с добавлением алоэ»; ООО «Амбrella» представлены 2 оригинальных продукта производства ООО «Сашера-Мед» и 1 – производства ООО «Амбrella».

Также ООО «Сашера-Мед» представлен сертификат соответствия (обязательная сертификация) № С-RU.AE96.B.00116 от 28.11.2011г. – масло растительное кедровое нерафинированное с добавками серии «Живица кедровая на кедровом масле»; патент на промышленный образец №88937 комплект для упаковки (14 вариантов); для сравнения содержания представлены внутренние инструкции по использованию продукции «Живица кедровая» и «Кедровая живица».

29.01.2014 года ООО «Сашера-Мед» обратилось с претензией к ООО «Амбrella» об изменении оформления упаковки, этикетки, а также текста описания продукции на упаковке, описания инструкции по применению продукции «Кедровая живица», поскольку упаковка данной продукции имеет степень смешения с продукцией «Живица кедровая» производства ООО «Сашера-Мед». Соответствующее письмо также представлено в антимонопольный орган.

В качестве доказательства отсутствия в дизайне спорных упаковок элементов схожести, ООО «Амбrella» представлено заключение специалиста № 24-ЭТЗ/2014 от 13.08.2014г., согласно которому 1) описание содержимого упаковки продукции производителя ООО «Амбrella» по слуховому восприятию соответствует описанию содержимого упаковки продукции производителя ООО «Сашера-Мед» по схожести до степени их смешения, так как имеет отдельные отличия в названии товара; 2) исходя из сравнительного анализа дизайна упаковок отсутствует тождество в дизайне представленных образцов упаковки ООО «Амбrella» и упаковки ООО «Сашера-Мед», а также сходство до степени смешения, так как имеются значительные отличия в расположении, способе отображения, способе нанесения информации на упаковку, а также размере упаковки; 3) исходя из сравнительного анализа цветовой палитры упаковок отсутствует тождество в имеющихся цветах у представленных образцов упаковок ООО «Амбrella» и ООО «Сашера-Мед», а также сходство до степени смешения, так как имеются значительные различия.

Таким образом, дизайн спорных упаковок продукции ООО «Сашера-Мед» и ООО «Амбrella» по целостному восприятию тождественным или схожим до степени их смешения в целом не является.

В целях полного, объективного и всестороннего рассмотрения материалов заявления у антимонопольного органа возникла необходимость изучения общественного мнения по данному вопросу. В связи с чем, Алтайское краевое УФАС России просило граждан высказать мнение, проголосовав на сайте управления в разделе опросы, по вопросу: «Является ли, по Вашему мнению, оформление упаковок и тары продукции «Живица кедровая» и «Кедровая живица» схожими до степени смешения?». Опрос проводился с 01 сентября 2014 года по 15 сентября 2014 года. Для наглядности опрос сопровождался фотоснимком упаковок и тары.

По результатам опроса 17 сентября 2014 года составлен отчет, согласно которому для привлечения внимания общественности информация об опросе с гиперссылкой на страницу голосования была опубликована на 10 сайтах СМИ: ИА «Амител», газета «Бийский рабочий», ИнфоПортал на Алтае, ИнфоПортал Без Формата, Открытый общественно-политический портал «Что делать?», ИнфоПортал города Рубцовска «В Рубцовске», ИнфоПортал «Право.ру», Информационно-аналитический портал Финанс22, Сайт ПолитНова.ру, Журнал о бизнесе «Капиталист»; в опросе приняли участие 391 посетителя сайта; голоса распределились следующим образом: «да, является» - 59% (230 голосов), «нет, не является» - 41% (161 голос).

Комиссия, изучив в совокупности все имеющиеся в деле документы, данные пояснения и доводы сторон, дав им надлежащую оценку, пришла к выводу, что представленных материалов недостаточно для установления наличия в действиях ООО «Амбрелла» акта недобросовестной конкуренции.

Статья 14 Федерального закона «О защите конкуренции» содержит запрет на недобросовестную конкуренцию.

В частности, не допускается недобросовестная конкуренция, в том числе продажа, обмен или иное введение в оборот товара, если при этом незаконно использовались результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ, услуг; введение в заблуждение в отношении характера, способа и места производства, потребительских свойств, качества и количества товара или в отношении его производителей.

В соответствии со статьей 10 bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883г. 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.

Данные действия направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности в виде притока новых клиентов, противоречат обычаям делового оборота, а также могут причинить убытки конкуренту - заявителю, в виде оттока клиентов либо нанести вред его деловой репутации.

Полученные антимонопольным органом в ходе рассмотрения дела материалы не содержат доказательств того, что при осуществлении ООО «Амбрелла» деятельности по производству продукции «Кедровая живица» с использованием на

упаковке схожих элементов – шишка, капля и др. с элементами упаковки продукции «Живица кедровая» (ООО «Сашера-Мед»), нарушаются требования ст. 14 Федерального закона «О рекламе». Более того, на упаковках производителей-конкурентов содержится ряд отличительных признаков, в частности: цветовое оформление, наличие реквизитов производителей, расположение шишек, наличие дополнительных элементов, что способствует идентификации продукции и не вводит в заблуждение в отношении ее производителей.

Так же следует отметить, что патентом на промышленный образец №88937 зарегистрирован общий вид упаковки продукции «Живица кедровая», который выпускался ООО «Сашера-Мед» на первоначальном этапе изготовления продукции, в настоящее время упаковка изменена и Обществом не запатентован ни общий вид новой упаковки, ни ее отдельные элементы. При сравнительном анализе старой упаковки «Живица кедровая» и упаковки «Кедровая живица» явно прослеживается четкое отличие запатентованного общего вида упаковки продукции заявителя от упаковки продукции ответчика.

Таким образом, отсутствует такой признак недобросовестной конкуренции как наличие действий хозяйствующего субъекта, а следовательно, отсутствуют признаки направленности на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности и противоречия действия законодательству Российской Федерации. В отношении признака недобросовестной конкуренции – наличие действительных или потенциальных убытков или вреда деловой репутации – заявителем не представлены доказательства несения реальных убытков, однако заявлено о потенциальном вреде деловой репутации ООО «Сашера-Мед».

Следовательно, в материалах дела отсутствуют неоспоримые доказательства осуществления ООО «Амбrella» действий, которые следовало бы квалифицировать в качестве акта недобросовестной конкуренции, так как Комиссией не установлено наличие всех необходимых признаков, закрепленных в ч.9 ст. 4 Федерального закона «О защите конкуренции».

На основании изложенного, Комиссией не установлен факт нарушения ООО «Амбrella» ч.1 ст. 14 Федерального закона «О защите конкуренции».

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, пунктом 2 части 1 статьи 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона «О защите конкуренции» Комиссия,

РЕШИЛА:

1. При осуществлении ООО «Амбrella» деятельности по производству продукции «Кедровая живица», действий, нарушающих требование ч.1 ст. 14 Федерального закона «О защите конкуренции» не установлено.

2. Производство по делу №14-ФАС22-НК/09-14, возбужденному в отношении ООО «Амбrella», прекратить в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых Комиссией действиях.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в суд или арбитражный суд.

<...>