

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О НАЗНАЧЕНИИ ДЕЛА № 054/01/14.6-104/2024

О НАРУШЕНИИ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

К РАССМОТРЕНИЮ

«22» января 2024 г.

г. Новосибирск

<...> на основании приказа Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области от «22» января 2024г. о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения ООО ТК «Сибирь» (630105, г. Новосибирск, ул. Линейная, д. 118, офис 6, ОГРН: 1155476097259, Дата присвоения ОГРН: 03.09.2015, ИНН: 5402010230, КПП: 540201001, <...>) ст. 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции» (со стороны всех ответчиков), выразившегося в использовании в предпринимательской деятельности дизайна этикетки, сходной до степени смешения с этикеткой продукции и товарными знаками заявителя,

УСТАНОВИЛ:

В адрес Новосибирского УФАС России поступило заявление ООО «Сократика» (вх. № 20342-ЭП/23, № 21143/23) о нарушении ООО «ТК Сибирь» антимонопольного законодательства.

Как указывает заявитель, 14.05.2020 ООО «СОКРАТИКА» (ОГРН 1102223007457) и ООО «ТК СИБИРЬ» (ОГРН 1155476097259) заключили Договор поставки № 1405-2020, в рамках которого в г. Новосибирск поставлялись соки и нектары «СОКРАТИКА». Реализовав последнюю отгрузку по Спецификации № 05 от 06 июля 2020 г., представитель ООО «ТК СИБИРЬ» заявил, что их компания не сможет продолжать закупки продукции «СОКРАТИКА» в силу сложившейся неблагоприятной обстановки на фоне пандемии коронавирусной инфекции SARS-CoV-2. Юридически Договор поставки № 1405-2020 от 14.05.2020 не был расторгнут, так как существовала возможность возобновления поставок, а также договором было предусмотрено его прекращение по истечении года.

04.08.2022 в одном из торговых павильонов г. Яровое, была обнаружена продукция под брендом «Баракат», полностью имитирующая продукцию компании «СОКРАТИКА», тем самым вводящая покупателей в заблуждение.

21.04.2017 был зарегистрирован первый товарный знак (знак обслуживания) «СОКРАТИКА», что подтверждается Свидетельством на товарный знак (знак обслуживания) № 613914, а также 21.08.2023 был зарегистрирован дополнительный товарный знак (знак обслуживания) «СОКРАТИКА», что подтверждается

Свидетельством на товарный знак (знак облуживания) № 962447.

Более того, в рамках процедуры ребрендинга 2017 года, фирменный стиль этикетки «СОКРАТИКА» был переработан особым образом, а информация о составе и другие графические элементы, включая индивидуальный цветовой маркер для каждой соковой позиции, были разработаны и размещены для удобного считывания дизайн-кода продукции ее конечным потребителем.

Создание этикетки и допечатных форм для основных позиций соков и нектаров было произведено 26.08.2018, что подтверждается бланками согласования дизайн-макетов в рамках Договора 50-СП/18 от 25.04.2018, между ООО «СОКРАТИКА» и ООО «ИМПРЕСС», утвержденных в типографии «ИМПРЕСС».

Сравнив этикетку томатного сока «Баракат» и томатного сока «СОКРАТИКА» можно прийти к выводу, что на этикетке томатного сока «Баракат» информация в блоках, как графическая, так и текстовая, заимствована и имитирует информацию и графические элементы этикетки «СОКРАТИКА», но с допущением существенных ошибок.

Незарегистрированный товарный знак «Баракат», указанный на этикетке соков «Баракат» используется неправомерно, так как графическое начертание вышеуказанного товарного знака «Баракат» отличается от зарегистрированного товарного знака «Баракат» для лимонадов и безалкогольных напитков, где правообладателем является <...>, но при этом между указанными товарными знаками есть фонетическое тождество, что исходя из судебной практики может быть признано неправомерным со стороны ООО «ТК СИБИРЬ», которое использует незарегистрированный товарный знак «Баракат».

Принимая во внимание вышеизложенные обстоятельства ООО «СОКРАТИКА» считает, что ООО «ТК СИБИРЬ», заказало создание собственной торговой марки «Баракат» у ООО «Огонёк», имея корыстный умысел скопировать дизайн-код продукции «СОКРАТИКА», с целью дальнейшего извлечения прибыли за счет сформировавшегося позитивного восприятия и узнаваемости бренда «СОКРАТИКА» у покупателей.

При этом ООО «СОКРАТИКА» считает, что продукция «Баракат» ООО «ТК СИБИРЬ» не соответствует заявленным ГОСТам и не имеет сертификатов соответствия стандартам качества ЕАС, поскольку этикетки указанных соков «Баракат» содержат большое количество существенных ошибок, которые нарушают текущее законодательство РФ в сфере защиты прав потребителей и маркировки продукции.

ООО «СОКРАТИКА» не давало согласия ООО «ТК СИБИРЬ» на использование Товарных знаков. ООО «ТК СИБИРЬ» незаконно используют Товарные знаки без получения разрешения от Правообладателя, оказывая однородные услуги по продаже соковой продукции.

Таким образом, обозначения, размещенные на товарах и рекламных материалах «Баракат», со стороны ООО «ТК СИБИРЬ», сходны с товарными знаками ООО «СОКРАТИКА» по графическому и семантическому признакам, при этом все обозначения размещены для реализации однородных услуг, имеющих аналогичный круг потребителей через одни и те же торговые площадки.

В результате использования обозначения «Баракат» со стороны ООО «ТК СИБИРЬ» возникает вероятность смешения, что негативно сказывается на деятельности ООО «СОКРАТИКА», несущего репутационные потери.

В дополнениях к заявлению, ООО «Сократика» сообщает, что Обществом был заключен Договор поставки № 1008-2023 от 10.08.2023, между ООО «СОКРАТИКА» и ИП Гурьевым <...>, представляющим оптовую компанию по продаже и продвижению алтайских продуктов - «ALTAY GOLD», которая решила поставлять продукцию бренда «СОКРАТИКА» по нескольким субъектам РФ, включая Алтайский край и Новосибирскую область. При этом, копия данного договора в материалах заявления отсутствует.

Также заявитель сообщает, что ООО «СОКРАТИКА», после заключения вышеуказанного договора, получало обратную связь от потребителей из Алтайского края и Новосибирской области, которые жаловались на низкое качество соков «Баракат». Потребители считали, что продукция «Баракат» относится к бренду «СОКРАТИКА» из-за схожего оформления, но, по их мнению, была ориентирована для рынка Республики Казахстан, что обуславливало название с восточным уклоном.

Сотрудники ООО «СОКРАТИКА» уточняли, что бренд «СОКРАТИКА» не имеет отношение к сокам «Баракат», а также имеет сертификаты о соответствии стандартам качества ЕАС, которые были получены на основании лабораторных исследований и соответствия определенным ГОСТам, что исключает низкое качество продукции «СОКРАТИКА».

В этой связи, ООО «СОКРАТИКА» считает, что недобросовестные действия хозяйствующего субъекта ООО «ТК СИБИРЬ» могут повлиять на дальнейшие правовые и рыночные отношения, возникшие между ООО «СОКРАТИКА» и ИП Гурьевым <...> (компанией «ALTAY GOLD»), поскольку наличие продукции «Баракат» на рынках Алтайского края и Новосибирской области может негативно сказываться на развитии продаж и продвижении бренда «СОКРАТИКА» со стороны компании «ALTAY GOLD», а также создать репутационные издержки в отношении ООО «СОКРАТИКА» из-за аспектов смешения.

На основании изложенного, заявители полагают, что своими действиями ООО «ТК СИБИРЬ» нарушит требования ст. 14.6 Закона «О защите конкуренции».

Рассмотрев представленные материалы, Новосибирское УФАС России отмечает 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 п.9 ст.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 или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

Из определения понятия «недобросовестная конкуренция» следует, что для квалификации совершенных деяний в качестве акта недобросовестной конкуренции, действия конкретного лица должны выполнять одновременно следующие условия:

- 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 способны причинить убытки либо нанести ущерб деловой репутации другого хозяйствующего субъекта.

В соответствии с требованиями 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:

1) незаконное использование обозначения, тождественного товарному знаку, фирменному наименованию, коммерческому обозначению, наименованию места происхождения товара хозяйствующего субъекта-конкурента либо сходного с ними до степени смешения, путем его размещения на товарах, этикетках, упаковках или использования иным образом в отношении товаров, которые продаются либо иным образом вводятся в гражданский оборот на территории Российской Федерации, а также путем его использования в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет", включая размещение в доменном имени и при других способах адресации;

2) 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.

Копированием внешнего вида изделия является воспроизведение внешнего вида изделия другого хозяйствующего субъекта (предпринимателя) и введение его в гражданский оборот.

Под смешением в целом следует понимать ситуацию, когда потребитель одного товара отождествляет его с товаром другого производителя, либо допускает, несмотря на имеющиеся отличия, вероятность производства указанных товаров одним лицом.

Последствием такого поведения на рынке является возможное перераспределение потребительского спроса от производителя оригинального товара в пользу товара конкурента-нарушителя в результате ошибочного приобретения потребителем товаров нарушителя, поскольку сходство упаковки/внешнего вида товара создает ошибочное впечатление о принадлежности товаров одному производителю.

Представленные заявителями сведения и документы, указывают на наличие признаков недобросовестной конкуренции со стороны ООО «ТК СИБИРЬ». Данное лицо является хозяйствующим субъектом. По мнению заявителя, действия указанного лица направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности; противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости, а также способны причинить убытки либо нанести ущерб деловой репутации заявителей.

В ответ на запрос Новосибирского УФАС России ООО «Огонек» представлены пояснения и документы, согласно которым между ООО «ТК СИБИРЬ» и ООО «Огонек» заключен договор поставки товаров №14 от 22 марта 2022 г. В соответствии с условиями договора, в адрес ООО «Огонек» ООО «ТК СИБИРЬ» направило заявку на изготовление и поставку томатного сока под брендом "Баракат" с указанием разлить его в бутылки емкостью 3 литра, к заявке был приложен образец этикеток.

Счета на оплату изготовленной продукции для ООО «ТК СИБИРЬ» не выставлялись в связи с просьбой покупателя.

Этикетки на бутылки были разработаны ООО «ТК СИБИРЬ». Поскольку партия сока была небольшой, пробной, то была напечатана небольшая партия этикеток, в количестве 200 штук.

Данные документы, а также представленные заявителями доказательства подлежат дополнительной оценке.

В адрес ООО ТК «Сибирь» Новосибирским УФАС России неоднократно направлялся запрос о представлении информации. Ответ на данный запрос Обществом не представлен.

В соответствии с пунктом 2 части 5 статьи 44 Закона «О защите конкуренции» при

рассмотрении заявления или материалов антимонопольный орган устанавливает наличие признаков нарушения антимонопольного законодательства и определяет нормы, которые подлежат применению.

В силу пункта 2 части 9 названной статьи Закона «О защите конкуренции» антимонопольный орган принимает решение об отказе в возбуждении дела, в том числе в случае, если признаки нарушения антимонопольного законодательства отсутствуют.

Оценка доказательств по существу на этой стадии не осуществляется.

Исходя из положений пункта 1 части 1 статьи 49 Закона «О защите конкуренции» доказательства и доводы, представленные лицами, участвующими в деле, оценивает комиссия при принятии решения по делу о нарушении антимонопольного законодательства.

Таким образом, на стадии возбуждения дела на основании поданного заявления исследуются само заявление на предмет наличия в нем доводов о признаках нарушения антимонопольного законодательства в тех действиях, на которые указывает сам заявитель, и то, приложены ли к заявлению доказательства, на которые заявитель ссылается как на подтверждающие эти доводы.

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.

Исходя из изложенного, поскольку действия ООО ТК «Сибирь» (630105, г. Новосибирск, ул. Линейная, д. 118, офис 6, ОГРН: 1155476097259, Дата присвоения ОГРН: 03.09.2015, ИНН: 5402010230, КПП: 540201001) имеют признаки нарушения ст. 14.6 Закона «О защите конкуренции», руководствуясь частью 6 статьи 44 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции»,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Назначить дело № 054/01/14.6-104/2024 к рассмотрению на **«27» февраля 2024г. в 14:00 часов** по адресу: Кирова 3, кабинет 1007 (предварительная регистрация в кабинете 1008).

2. Привлечь к участию в рассмотрении дела № 054/01/14.6-104/2024 в качестве заявителя: **ООО «СОКРАТИКА»** (656023, Алтайский край, г.Барнаул, Космонавтов проспект, дом 55Е, ОГРН: 1102223007457, дата присвоения ОГРН: 06.09.2010, ИНН: 2223577606, КПП: 222301001).

3. Привлечь к участию в рассмотрении дела 054/01/14.6-104/2024 в качестве ответчика: **ООО ТК «Сибирь»** (630105, г. Новосибирск, ул. Линейная, д. 118, офис 6, ОГРН: 1155476097259, дата присвоения ОГРН: 03.09.2015, ИНН: 5402010230, КПП: 540201001).

4. **ООО «СОКРАТИКА»** представить **в срок до «20» февраля 2024г.** в Новосибирское

УФАС России:

4.1) копию договора, заключенного с ИП Гурьевым <...>, со всеми приложениями, дополнениями, а также сведениями о его исполнении (акты сдачи-приемки, платежные документы);

4.2) документальное подтверждение поступления претензий от потребителей, касающихся низкого качества соков «Баракат»;

4.3) документальное подтверждение обращений потребителей, касающихся смешения в глазах потребителей продукций «Баракат» с продукцией «СОКРАТИКА»;

4.4) сведения о преимуществах, которые получило ООО ТК «Сибирь», при осуществлении указанных в заявлении действий;

4.5) документальные сведения об убытках, понесенных ООО «СОКРАТИКА», в результате совершения ООО ТК «Сибирь» действий, указанных в заявлении;

4.6) отзыв на данное определение.

5. ООО ТК «Сибирь» представить в срок до «20» февраля 2024г. в Новосибирское УФАС России:

5.1) Сведения об осуществлении предпринимательской деятельности на территории Новосибирской области, а также Алтайского края;

5.2) Документальные сведения о продукции под брендом «Баракат»:

5.2.1) сертификаты соответствия;

5.2.2) документальные сведения о создании и печати этикетки продукции «Бакрат» (договор авторского заказа, согласованные дизайн-макеты, договор с типографией о печати этикеток продукции «Баракат», иные документы);

5.2.3) сведения о разработке обозначения «Баракат» (об авторах, о дате разработки, о методах разработки, иное);

5.2.4) договор с правообладателем на использование товарного знака по свидетельству № 448616 «БАРАКАТ»;

5.2.5) документальные сведения об адресах поставки продукции «Баракат» на территории Новосибирской области, а также Алтайского края (договоры с магазинами — продавцами на поставку данной продукции, сведения об исполнении данных договоров, иные документы);

5.2.6) сведения о дате (периоде) выпуска на товарный рынок продукции под брендом «Баракат»;

5.3) Документальные сведения о взаимодействии ООО «ТК Сибирь» с ООО «Сократика»: копии заключенных договоров (как действующих, так и прекративших свое действие), сведения об исполнении данных договоров, акты сдачи-приемки;

5.4) отзыв на данное определение.

6. В соответствии с п. 3.140 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по возбуждению и рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства Российской Федерации от 25.05.2012г. 339, комиссия по ходатайству лиц, участвующих в деле, а также по собственной инициативе вправе принять решение о рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства путем использования систем видео-конференц-связи при наличии технической возможности осуществления видео-конференц-связи.

На основании изложенного, стороны уведомляются о проведении заседания путём использования систем видеоконференцсвязи (далее – ВКС) с использованием системы TrueConf.

Для участия в работе комиссии Новосибирского УФАС России посредством ВКС сторонам следует пройти по ссылке: <...> и ожидать сеанса связи. Наличие включенных веб-камеры и микрофона обязательно.

О возможности обеспечения связи сторонам сообщить заранее (не позднее, чем за два рабочих дня) по электронной почте to54@fas.gov.ru.

Обращаем внимание, что участие в рассмотрении дела в дистанционном формате возможно исключительно при заблаговременном (за 24 часа до планируемого заседания Комиссии) направлении на электронную почту to54@fas.gov.ru документов, подтверждающих полномочия лица, представляющего интересы участника по делу, его контактных данных (номер телефона, электронный почтовый адрес), а также при предъявлении во время подключения к видеоконференцсвязи документов, удостоверяющих личность.

В случае неявки лиц, участвующих в деле или их представителей, дело может быть рассмотрено в отсутствие указанных лиц.