ООО «Сашера-Мед»

Васильева ул., 74

г.Бийск, 659315

sb@sachera-med.ru

ООО «Ведель»

Газовиков ул., <...>

г.Тюмень, 625005

avantage-72@yandex.ru

РЕШЕНИЕ

по делу № 022/01/14.6-1102/2021

Резолютивная часть решения оглашена 06 апреля 2022г. г.Барнаул

В полном объеме решение изготовлено 11 апреля 2022г.

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

председатель Комиссии:

<...> – заместитель руководителя управления,

члены Комиссии:

<...> – начальник отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы,

<...> – главный специалист-эксперт отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы,

рассмотрев дело № 022/01/14.6-1102/2021 по признакам нарушения ООО «Сашера-Мед» статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

в отсутствии представителей лиц, участвующих в деле:

ответчика – ООО «Сашера-Мед», Алтайский край, 659315, г.Бийск, Васильева ул., 74, ИНН 2204051110 (извещено надлежащим образом);

заявителя – ООО «Ведель», Тюменская область, 625022, г.Тюмень, Ю.-Р.Г. Эрвье, 16-76, ИНН 7203241854 (извещено надлежащим образом),

УСТАНОВИЛА:

дело № 022/01/14.6-1102/2021 возбуждено на основании решения Арбитражного суда Алтайского края от 23.04.2021г., оставленного без изменения постановлением Седьмого арбитражного апелляционного суда от 09.07.2021г. и постановлением Арбитражного суда Западно-Сибирского округа от 17.11.2021г., которым на управление возложена обязанность устранить допущенные при вынесении решения от 14.08.2020г. по делу №022/01/14.6-194/2020 нарушения прав и законных интересов ООО «Ведель».

Арбитражный суд, отменяя решение Комиссии антимонопольного органа по делу №022/01/14.6-194/2020, указал, что прекращая рассмотрение указанного дела о нарушении ООО «Сашера-Мед» антимонопольного законодательства, управление исходило из того, что реализация остатков продукции, произведенной по договору с ООО «Ведель» и по его эксклюзивному заказу, не предоставляет ООО «Сашера-Мед» необоснованных преимуществ в осуществлении предпринимательской деятельности в силу отсутствия факта введения в гражданский оборот собственных товаров под видом товаров, реализуемых ООО «Ведель» под логотипом «Vedel продукты для жизни». Вместе с тем арбитражный суд кассационной инстанции указал, что суды первой и апелляционной инстанции, учитывая наличие на упаковках реализованной ООО «Сашера-Мед» продукции информации об ее изготовлении по эксклюзивному заказу ООО «Ведель», наименования общества и его контактных данных, пришли к обоснованному выводу о том, что указанные действия направлены на получение преимуществ в предпринимательской деятельности, противоречат требованиям российского законодательства, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости, создают возможность введения третьих лиц в заблуждение относительно лица, реализующего товар, и тем самым нарушают запрет, установленный пунктом 2 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции.

При повторном рассмотрении материалов дела о нарушении ООО «Сашера-Мед» антимонопольного законодательства Комиссией установлены следующие обстоятельства.

17 января 2020 года в Алтайское краевое УФАС России с заявлением о наличии в действиях ООО «Сашера-Мед» признаков недобросовестной конкуренции, запрет которой установлен статьей 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции), обратилось ООО «Ведель».

Заявитель указал, что 17 октября 2019 года в торговой точке, расположенной по адресу: г.Бийск, Советская ул., 40, в которой осуществляет деятельность ИП Матыцин С.Ю. (ИНН 220413261997), были приобретены товары:

- «Артодекс – крем для суставов» стоимостью 450,00 рублей;
- «Веноремикс» стоимостью 500,00 рублей;
- «Артодекс (монодозы для суставов) стоимостью 500,00 рублей;
- «Фалумен – суппозитории при простатите» стоимостью 490,00 рублей.

Дата производства март 2019года.

Согласно информации, указанной на упаковке товара, данный товар изготовлен и выпущен под торговым знаком «Ведель» и является, как указывает заявитель, точной копией товара, выпускаемого изготовителем – ООО «Ведель».

Производителем данного товара является ООО «Сашера-Мед».

Аналогичный товар был приобретен заявителем им у ИП Маруевой Д.А. (дата изготовления март, октябрь 2019 года), у ИП Миюсовой О.Н. (дата изготовления март, октябрь 2019 года).

ООО «Ведель» считает, что ООО «Сашера-Мед» производит полностью аналогичный товар под торговой маркой «Ведель» без законных на то оснований.

Рассмотрение дела назначено на 12 января 2022 года.

12 января 2022 года присутствующий в заседании Комиссии представитель ООО «Ведель» доводы, изложенные в заявлении от 17.01.2020г., поддержала в полном объеме, на заявленных требованиях натаивала, указав, что ООО «Сашера-Мед» после расторжения договорных отношений неправомерно на упаковке товара и на самом товаре использует обозначение «Vedel продукты для жизни» и то, что этот товар изготовлен по эксклюзивному заказу ООО «Ведель» с указанием всех реквизитов Общества, а также неправомерно использует дизайн упаковки данных товаров и их наименования, то есть то, что является продуктом интеллектуальной собственности ООО «Ведель».

Представитель ООО «Сашера-Мед» в заседание Комиссии не явился, о дате, времени и месте рассмотрения дела Общество извещено надлежащим образом; ответчиком заявлено ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие представителя Общества.

11 января 2022 года от ООО «Сашера-Мед» по электронной почте в материалы дела поступили пояснения, копии макетов спорных упаковок товара, с приложением универсальных передаточных документов, а также сканы самих упаковок (ожидается получение ответа почтовой связью).

Согласно пояснениям ООО «Сашера-Мед», Общество не согласно с указанием во вводной части определения председателя Комиссии управления о том, что нарушение Обществом запрета на недобросовестную конкуренцию выразилось в имитации внешнего вида товара, введенного в гражданский оборот ООО «Ведель» под брендом «Vedel продукты для жизни», поскольку в судебном акте арбитражного суда кассационной инстанции указано на реализацию ООО «Сашера-Мед» иным лицам товаров с указанием на их упаковках наименования и контактных данных ООО «Ведель».

Ответчик поясняет, что в адрес ИП Маруевой Д.А. товары в спорной упаковке Обществом не поставлялись; в 2020 году у Общества упаковок, содержащих наименование и контактные данные ООО «Сашера-Мед», не имелось. В настоящее время ООО «Сашера-Мед» производит товары «Артодекс», «Веноремикс», «Фалумен» в упаковках с изменённым относительно 2019 года дизайном; с 17.06.2020 года является правообладателем товарного знака «Фалумен» по свидетельству № 763029.

ООО «Сашера-Мед» считает, что на сегодняшний день не нарушает прав и законных интересов ООО «Ведель».

Письменные пояснения и документы Комиссией приобщены к материалам дела.

12 января 2022 года Комиссией рассмотрение дела в порядке части 1 статьи 47 Закона о защите конкуренции в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств отложено до 15 февраля 2022 года.

Определением об отложении рассмотрения дела от лиц, участвующих в деле, истребованы необходимые документы и материалы.

26 января 2022 года ООО «Ведель» в антимонопольный орган предоставлены документы и материалы, подтверждающие, как указывает Общество, реализацию ООО «Сашера-Мед» товаров в спорной упаковке на протяжении 2020-2022 года, то есть за пределами срока действия эксклюзивного договора. В частности заявителем представлены документы, подтверждающие приобретение 14 января 2022 года на сайте https://liratrav.ru товаров производства ООО «Сашера-Мед» под наименованием «Веноремикс» (Venoremix), 5 стрип-монодоз и «Артродекс» (Artrodex), 5 стрип-монодоз, а также в ООО ТД «Сима-ленд» товара Venoremix для вен 5 монодоз по 5мл, и у ИП Загорного В.А. (магазин «Здоровье Алтая») товара Venoremix для вен 5 монодоз по 5мл в спорной упаковке, включающей в себя наименование и контактные данные ООО «Ведель», а также информации, что эти товары изготовлены по эксклюзивному заказу Общества.

Однако до заседания Комиссии указанные товары заявителю не поступили, что не дает возможности членам Комиссии объективно оценить упаковки, в которых реализуется посредством сайта https://liratrav.ru товар производства ООО «Сашера-Мед».

В доказательство того, что спорные упаковки являются объектом интеллектуальной собственности ООО «Ведель», заявителем предоставлено свидетельство № 827335 о регистрации 06.09.2021г. (приоритет с 20.05.2020г.) комбинированного товарного знака Venoremix, а также заявки на регистрацию в качестве комбинированных товарных знаков следующих обозначений:

- WomanГель (заявка № 2021727189 от 30.04.2021г.),

- ARTRODEX (заявка № 2020725018 от 19.05.2020г.),

- Vedel продукты для жизни (заявка № 2018753409 от 04.12.2018г.),

- ФАЛУМЕН (заявка № 2020725030 от 19.05.2020г.).

Комиссией установлено, что в отношении заявок на регистрацию товарных знаков «WomanГель», «ARTRODEX» проведена экспертиза заявленного обозначения 26.08.2021г. и 22.07.2021г. (соответственно), в регистрации товарных знаков «Vedel продукты для жизни», «ФАЛУМЕН» заявителю повторно отказано 30.01.2020г. и 29.01.2022г.

При этом Комиссией установлено, что правообладателем словесного товарного знака «Фалумен» является ООО «Сашера-Мед», что подтверждается свидетельством о регистрации товарного знака № 763029 от 17.06.2020г. (приоритет с 02.12.2019г.).

ООО «Ведель» предоставлены также доказательства того, что заявителем и в настоящее время продолжается производство и реализация продукции (Веноремикс, Артродекс, Фалумен) под торговой маркой «Vedel продукты для

жизни», что подтверждается договорами подряда на изготовление продукции, заключенными с ООО «Здоровая Семья Сибири» 29 марта 2019 года, и ООО «НПК «Здоровая Семья» 21 июня 2021 года, актами, счетами на оплату, а также информацией об объеме реализованной продукции за период 2018-2021 годы.

Представитель заявителя, присутствующая в заседании Комиссии 15 февраля 2022 года, доводы, изложенные в заявлении, поддержала в полном объеме, на заявленных требованиях настаивала, указав, что реализация ООО «Сашера-Мед» продукции в спорных упаковках, являющихся интеллектуальной собственностью ООО «Ведель», за пределами срока действия эксклюзивного договора, продолжается до настоящего времени. Кроме того, пояснила, что ООО «Ведель» претензий к упаковкам ООО «Сашера-Мед» в новом дизайне ООО «Ведель» не имеет.

15 февраля 2022 года представитель ответчика на рассмотрение дела не явился о дате, времени и месте его рассмотрения извещен надлежащим образом.

Вместе с тем, 14 февраля 2022 года ООО «Сашера-Мед» во исполнение определения об отложении рассмотрении дела предоставлены документы, подтверждающие реализацию Обществом в период с 2019 по 2021 годы товаров «Фалумен», «Venoremix», «Artrodex», в том числе в спорной упаковке, а также пояснено следующее.

Реализация ООО «Сашера-Мед» иным контрагентам (не ООО «Ведель») товаров в новой упаковке (не содержащей наименование и контактных данных заявителя) последовала после получения из типографий соответствующих упаковок продукции:

- крем «Artrodex» - 26 мая 2020 года,

- суппозитории «ФАЛУМЕН» - 19 марта 2020 года,

- стрип-монодозы «Artrodex» - 13 сентября 2021 года.

В отношении монодозы «Venoremix» ООО «Сашера-Мед» указывает, что был разработан только макет упаковки, а заказ на ее изготовление не производился.

По поводу того, что спорные упаковки являются объектом исключительным прав ООО «Сашера-Мед», Общество указало, что данные пояснения были им предоставлены в рамках дела № 022/01/14.6-194/2020 и сводятся к тому, что внешний вид макетов упаковок согласовывался посредством электронной переписки представителей Обществ «Сашера-Мед» и «Ведель», поскольку в этих упаковках планировалась к изготовлению продукция для ООО «Ведель», что не означает факта передачи исключительных прав на служебное произведение дизайна. Кроме того, Общество обосновывает принадлежность ему исключительных прав на дизайн упаковок выданными ООО «Сашера-Мед» декларациями о соответствии и сертификатами соответствия на эти продукты, а также тем, что указанные упаковки изготавливались по заказу ООО «Сашера-Мед» и им оплачивались.

ООО «Сашера-Мед» предоставлены сведения об объеме произведенной и реализованной продукции за 2018 – 2021 годы.

Кроме того, ответчиком также предоставлены сведения об остатках спорной продукции, изготовленной в период действия эксклюзивного договора с ООО «Ведель», а также продукции, изготовленной за пределами срока действия указанного договора, но в упаковке, произведенной в период его действия, в частности:

- «Artrodex» туба 80 мл – остаток после поставки 24.04.2019г. 513 штук, после 08.08.2019г. до 25.05.2020г. реализовано товара в прежней упаковке 3459 штук;

- «Фалумен» суппозитории – остаток после поставки 24.04.2019г. 1005 штук, после 08.08.2019г. до 19.03.2020г. реализовано товара в прежней упаковке 217 штук;

- «Artrodex» монодоза – остаток после поставки 24.04.2019г. 3040 штук, после 08.08.2019г. до 13.09.2021г. реализовано товара в прежней упаковке 6173 штук;

- «Venoremix» монодоза – остаток после поставки 24.04.2019г. 2977 штук, после 08.08.2019г. до 31.12.2021г. реализовано товара в прежней упаковке 3557 штук.

Тем самым, ООО «Сашера-Мед» факт реализации продукции в спорной упаковке за пределами срока действия эксклюзивного договора не отрицает, при этом указывая на то, что спорный дизайн является объектом исключительных прав ООО «Сашера-Мед».

15 февраля 2022 года Комиссией рассмотрение дела отложено до 15 марта 2022 года в связи с необходимостью представления ООО «Ведель» в материалы дела упаковок заказных Обществом в январе 2022 года товаров производства ООО «Сашера-Мед».

15 марта 2022 года лица, участвующие в деле, на рассмотрение дела не явились о дате, времени и месте его рассмотрения Общество извещено надлежащим образом, что с учетом ранее поступившего ходатайства о рассмотрении дела в отсутствие представителя не является препятствием для рассмотрения дела по существу в данном заседании. Дополнительных пояснений, документов и материалов по делу от ООО «Сашера-Мед» не поступало.

Присутствующий при рассмотрении дела представитель заявителя доводы, изложенные ранее, поддержала в полном объеме, на заявленных требованиях настаивала.

15 марта 2022 года в связи с принятием заключения об обстоятельствах дела Комиссией в порядке части 3 статьи 48.1 Федерального закона «О защите конкуренции» рассмотрение дела отложено до 05 апреля 2022 года.

Лица, участвующие в деле, в соответствии с частью 5 статьи 48.1 Федерального закона «О защите конкуренции» вправе после получения заключения об обстоятельствах дела представить Комиссии пояснения, иные доказательства и доводы в письменной форме в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела.

В отношении обстоятельств дела № 022/01/14.6-1102/2022, изложенных в заключении от 15.03.2022г., пояснений от лиц, участвующих в деле, не поступало.

05 апреля 2022 года лица, участвующие в деле, на рассмотрение дела не явились,

о дате, времени и месте его рассмотрения извещены надлежащим образом, в связи с чем Комиссией принято решение о рассмотрении дела в отсутствии представителей ООО «Сашера-Мед», ООО «Ведель».

Оценив в совокупности и во взаимосвязи представленные доказательства, а также материалы дела, применив нормы антимонопольного законодательства, Комиссия Алтайского краевого УФАС России приходит к следующим выводам.

Юридические лица ООО «Ведель» и ООО «Сашера-Мед» являются действующими, сведений о прекращении деятельности не имеется.

В соответствии с пунктом 7 статьи 4 Закона 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 пункту 5 статьи 4 Закона о защите конкуренции под хозяйствующим субъектом понимается 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.

Пунктом 4 статьи 4 Закона о защите конкуренции установлено, что товарным рынком является сфера обращения товара (в том числе товара иностранного производства), который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров (далее - определенный товар), в границах которой (в том числе географических) исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами.

Согласно части 5.1 статьи 45 Закона о защите конкуренции, при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства антимонопольный орган проводит анализ состояния конкуренции в объеме, необходимом для принятия решения о наличии или об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства.

Заявитель – ООО «ВЕДЕЛЬ», ОГРН 1097232032402, ИНН 7203241854 (625022, Тюменская область, г.Тюмень, Ю.-Р.Г.Эрвье ул., 16-76) зарегистрировано в качестве юридического лица 26 ноября 2009 года, основным видом деятельности Общества является торговля оптовая бытовыми электротоварами (ОКВЭД 46.43), одним из дополнительных видов деятельности является торговля оптовая непродовольственными потребительскими товарами (ОКВЭД 46.4), торговля розничная вне магазинов, палаток, рынков (ОКВЭД 47.30).

Вместе с тем, исходя из материалов дела ООО «Ведель» осуществляет деятельность на рынке реализации, в том числе парфюмерных и косметических средств, что в частности подтверждается договором на изготовление продукции, заключенным между ООО «Ведель» и ООО «НПК «Здоровая Семья» 21 июня 2021

года.

ООО «САШЕРА-МЕД», ОГРН 1102204004451, ИНН2204051110 (659315, Алтайский край, г.Бийск, Васильева ул., 74) зарегистрировано в качестве юридического лица 09 сентября 2010 года, основным видом деятельности Общества является производство прочих пищевых продуктов, не включенных в другие группировки (ОКВЭД 10.89), одним из дополнительных видов деятельности является производство парфюмерных и косметических средств (ОКВЭД 20.42), торговля оптовая парфюмерными и косметическими товарами (ОКВЭД 46.45).

Тем самым, ООО «Ведель» и ООО «Сашера-Мед» являются хозяйствующими субъектами – конкурентами, осуществляющими деятельность на рынке реализации парфюмерными и косметическими средствами на территории Российской Федерации. Следовательно, добросовестная конкуренция, как фактор ведения данными хозяйствующими субъектами конкурентной борьбы на началах добросовестности, разумности и справедливости, в соответствии с законодательством Российской Федерации, не создавая препятствий друг другу, заведомо предполагается.

В соответствии с пунктом 4 статьи 15 Конституции РФ общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации являются составной частью ее правовой системы. Если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем предусмотренные законом, то применяются правила международного договора.

Согласно пункту 1 статьи 10bis «Недобросовестная конкуренция» Конвенции по охране промышленной собственности, заключенной в г. Париже 20 марта 1883 года, актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах. В том числе согласно указанной международной правовой норме подлежат запрету:

1) все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента.

Запрет недобросовестной конкуренции установлен главой 2.1 Закона о защите конкуренции.

Согласно пункту 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 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 признания действий хозяйствующего субъекта актом недобросовестной конкуренции необходимо и достаточно, чтобы эти действия содержали одновременно следующие признаки:

- 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;
- наличие действительных или потенциальных убытков у конкурента, наличие действительного или потенциального вреда, причиненного деловой репутации конкурента, вследствие осуществленных действий.

Таким образом, актом недобросовестной конкуренции признаются действия противоправного характера, целью которых является приобретение преимущественного положения на конкретном товарном рынке (при сопоставимости товаров по продуктовым и географическим границам определенного товарного рынка).

Заявитель указывает, что ООО «Сашера-Мед» производит товар, являющийся по составу точной копией товара, ранее производимого Обществом для ООО «Ведель» в рамках рамочного договора поставки товара с эксклюзивными правами дистрибьютора для покупателя, и реализует указанный товар под логотипом «Ведель продукты для жизни».

Материалами дела установлено, что реализация ООО «Сашера-Мед» спорных товаров под торговым знаком «Ведель» происходила после прекращения договорных отношений между ООО «Ведель» и ООО «Сашера-Мед».

Рамочный договор поставки товара с эксклюзивными правами дистрибьютора для покупателя от 17.11.2017 года № 6105 расторгнут с 08.08.2019 года.

После расторжения договорных отношений, как отмечало ООО «Сашера-Мед» при рассмотрении дела № 022/01/14.6-194/2020, у Общества остались товары, изготовленные по заявке ООО «Ведель» от 05.03.2019 года № 22/19, которые не были оплачены ООО «Ведель», в связи с чем, не были поставлены в адрес Общества; данные остатки, как указывал ответчик, были реализованы третьим лицам.

Комиссией установлено, что ООО «Ведель» не является изготовителем указанных товаров.

Изготовителем выступает ООО «Сашера-Мед», осуществившее сертификацию и декларирование производимых товаров на соответствие требованиям технических регламентов.

Товары выпускаются по техническим условиям, разработанным ООО Сашера-Мед».

Коммерческие взаимоотношения между предприятиями, как установлено материалами дела, начались до 17.11.2017 года: в рамочном договоре № 6105 содержатся сведения о расторжении ранее заключенного договора от 01.10.2016 года.

Из материалов дела следует, что дизайн упаковок и этикеток спорных товаров, производимых в рамках договорных отношений с ООО «Ведель», разрабатывался

ООО «Сашера-Мед», впоследствии согласовывался с ООО «Ведель».

Заказ полиграфической продукции также осуществлялся производителем - ООО «Сашера-Мед». Однако, анализ условий рамочного договора показал, что ООО «Сашера-Мед» передает ООО «Ведель» товар, разработанный и изготовленный Обществом по его заказу в эксклюзивной упаковке и с оригинальным составом, который ООО «Ведель» впоследствии вводит в гражданский оборот.

При рассмотрении дела № 022/01/14.6-194/2020 ООО «Сашера-Мед» пояснило, что продукция под торговым знаком «Vedel продукты для жизни» у Общества на остатках не значится.

Вместе с тем, при повторном рассмотрении материалов дела Комиссией при исследовании предоставленных ООО «Ведель» в материалы дела доказательств установлено, что продукция под торговым знаков «Vedel продукты для жизни»: товар «Venoremix», стрип-монодоза 5шт. по 5ml с указанием на упаковках информации о том, что товар изготовлен ООО «Сашера-Мед» по эксклюзивному заказу ООО «Ведель», присутствует в реализации в настоящее время (январь-февраль 2022г).

При этом датой изготовления указанных товаров значится 25.03.2021, 31.08.2021, 29.10.2021, 26.11.2021.

Присутствие в реализации в настоящее время указанной продукции подтверждают и предоставленные ООО «Сашера-Мед» во исполнение определения Комиссии антимонопольного органа сведения об объеме изготовленной Обществом продукции за пределами срока действия эксклюзивного договора, но в упаковке, произведенной в период его действия.

Так, по сведениям Общества после 08.08.2019г. (дата расторжения договора) им изготовлено в прежней упаковке:

1. «Venoremix», монодоза – 3557 шт. (изготавливался по 31.12.2021г.).

2. «Artrodex», монодоза – 6173 шт. (изготавливался по 13.09.2021г.).

3. «Artrodex», туба, 80 мл – 3459 шт. (изготавливался по 25.05.2020г.).

4. «Фалумен», суппозитории – 217 шт. (изготавливался по 19.03.2020г.).

Вместе с тем, материалы дела указывают, что в настоящее время в реализации находится продукция с таким же составом, названием и в таких же упаковках, изготовленная ООО «Здоровая Семья» по эксклюзивному заказу ООО «Ведель» в рамках заключенного между сторонами договора. О чем также свидетельствуют предоставленные заявителем сведения об объемах реализации.

Статьей 14.6 Закона о защите конкуренции установлен запрет на недобросовестную конкуренцию в форме смешения.

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.

Так, 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.

Индивидуализировать продукцию могут как конкретные обозначения, не зарегистрированные в качестве товарных знаков, так и общий внешний вид, элементы оформления упаковки и другие средства.

Этикетка это средство маркировки товара, содержание которой определяется продавцом товара с учетом требований действующего законодательства. Несмотря на одинаковые требования к этикетке, она призвана выполнять идентифицирующую функцию, способную различать товары одного производителя от другого.

Упаковки товаров «Venoremix монодозы», «Artrodex монодозы», «Artrodex крем в тубе, 80 мл», «Фалумен – суппозитории» представляет собой картонные коробки прямоугольной формы различной конфигурации, в зависимости от формы продукта, для упаковки которого они предназначены, основа – белый цвет с добавлением оттенков красного, сиреневого и коричневого цветов. На лицевой стороне упаковок – коробок нанесено наименование продукта, его назначение, масса, имеется логотип «Vedel продукты для жизни». С обратной стороны упаковок имеется более подробное описание назначения и применения продукта, по бокам – с одной стороны, состав, с другой – информация об изготовителе товара, дате изготовления, номере партии и сертификатах соответствия. Так указано, что продукция изготовлена ООО «Сашера-Мед», Россия, 659315, Алтайский край, г.Бийск, Васильева ул., 74 по эксклюзивному заказу ООО «Ведель», 625007, г.Тюмень, ул. Депутатская, 80. С вопросами и предложениями обращаться: тел. 8 800 505 69 28, www.ve-del.ru.

Упаковка как объект представляет собой комбинированное (объемное) обозначение и содержит в своем составе словесные и изобразительные элементы, при этом логотип «Vedel продукты для жизни» занимает существенное положение на упаковке: расположен в верхней части, выполнен крупным шрифтом и контрастно выделен, благодаря чему он в первую очередь обращает на себя внимание покупателя при выборе товара, равно как и информация об его изготовителе, что является значимым моментом в разрешении вопроса о наличии имитации упаковки товара конкурентом. Именно эти элементы предоставляют потребителю необходимую смысловую информацию о товаре и его производителе.

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

Имитация внешнего вида товара как акт недобросовестной конкуренции

неразрывно связана с действиями лица – хозяйствующего субъекта-конкурента по введению в гражданский оборот товара под видом товара конкурента, спрос на который на рынке уже сложился.

Целью акта недобросовестной конкуренции в форме смешения является реализация своего товара под видом товара конкурента.

Проанализировав упаковки товаров «Venoremix монодозы», «Artrodex монодозы», «Artrodex крем в тубе, 80 мл», «Фалумен – суппозитории» под логотипом «Vedel продукты для жизни» во взаимосвязи с материалами и обстоятельствами дела, Комиссия приходит к выводу, что действия ООО «Сашера-Мед», связанные с введением в оборот товаров «Venoremix монодозы», «Artrodex монодозы», «Artrodex крем в тубе, 80 мл», «Фалумен – суппозитории» в упаковке с использованием индивидуализирующих продукцию конкурента элементов, а именно: обозначения «Vedel продукты для жизни», наименования ООО «Ведель», его контактных данных, а также информации об изготовлении данной продукции по эксклюзивному заказу ООО «Ведель», за пределами срока действия договорных отношений с ООО «Ведель», нарушают установленный пунктом 2 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции запрет на недобросовестную конкуренцию.

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 создает ошибочное впечатление о принадлежности товаров одному производителю, что дает последнему необоснованные преимущества в осуществлении предпринимательской деятельности.

В соответствии с частью 1 статьи 50 Закона о защите конкуренции по результатам рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства на основании решения по делу комиссия выдает предписание ответчику по делу.

Комиссией установлено, что произведенный ООО «Сашера-Мед» товар «Venoremix монодозы» в спорной упаковке находится в реализации в настоящее время, что подтверждается предоставленными в материалы дела заявителем документами о приобретении данного товара на сайте https://liratrav.ru , у ООО ТД «Сима-ленд», у ИП Загорного В.А. (магазин «Здоровье Алтая»).

В силу части 1 статьи 37 Закона о защите конкуренции за нарушение антимонопольного законодательства должностные лица федеральных органов исполнительной власти, органов государственной власти субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления, должностные лица иных осуществляющих функции указанных органов органов или организаций, а также должностные лица государственных внебюджетных фондов, коммерческие и некоммерческие организации и их должностные лица, физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели, несут ответственность, предусмотренную законодательством Российской Федерации.

Руководствуясь статьей 41, статьями 49, 50 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать актом недобросовестной конкуренции, запрет которой установлен пунктом 2 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции, действия ООО «Сашера-Мед» (Алтайский край, 659315, г.Бийск, Васильева ул., 74, ИНН 2204051110), выразившиеся во введении в оборот товаров «Venoremix монодозы», «Artrodex монодозы», «Artrodex крем в тубе, 80 мл», «Фалумен – суппозитории» в упаковке с использованием индивидуализирующих продукцию конкурента элементов, а именно: обозначения «Vedel продукты для жизни», наименования ООО «Ведель», его контактных данных, а также информации об изготовлении данной продукции по эксклюзивному заказу ООО «Ведель», за пределами срока действия договорных отношений с ООО «Ведель».

2. Выдать ООО «Сашера-Мед», Алтайский край, 659315, г.Бийск, Васильева ул., 74, ИНН 2204051110 предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Алтайского краевого УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении производства по делу об административном правонарушении в соответствии с частью 2 статьи 14.33 КоАП РФ (недобросовестная конкуренция).

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия, а также в коллегиальный орган ФАС России.

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии <...>