

По списку рассылки

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О НАЗНАЧЕНИИ ДЕЛА № 074/01/14.4-1875/2023 О НАРУШЕНИИ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА К РАССМОТРЕНИЮ

10 августа 2023 года г. Челябинск, пр.Ленина, 59

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) по рассмотрению дела № 074/01/14.4-1875/2023 о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) <...>,

УСТАНОВИЛ:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) поступило заявление поступило заявление продавцов продукции корейской компании Бото Суперфуд Инк - ИП <...> (далее – Заявитель 1,2,3) вх. 5928-ЭП/23 от 04.05.2023 на действия ООО «Здоровье», выразившиеся в приобретении и использовании прав на товарный знак по свидетельству № 891417 (приоритет: 05.05.2022, дата подачи заявки: 05.05.2022, дата государственной регистрации 08.09.2022) (далее – товарный знак *Boto*), сходного до степени смешения с товарным знаком № 40-1359399 от 14.05.2018 (далее – товарный знак *ВОТО*) корейской компании Бото Суперфуд Инк, с признаками нарушения антимонопольного законодательства.

ВОТО – корейский бренд продукции «коллаген».

Товарный знак с датой приоритета 12.04.2017 зарегистрирован компанией Бото Суперфуд Инк на территории Республики Корея в соответствии с сертификатом №40-1359399 от 14.05.2018 и имеет правовую охрану в отношении 30-го класса товаров МКТУ, включающего такие товары, как пищевые экстракты.

На упаковке корейской продукции при введении их в оборот использован товарный знак *ВОТО* корейской компании Бото Суперфуд Инк.

Продукция *ВОТО* вводилась в оборот на территории Российской Федерации ИП Поповым О.А. в рамках контракта от 22.01.2020 с компанией Бото Суперфуд Инк и реализовывалась различными хозяйствующими субъектами, в том числе Заявителями 2,3 и Ответчиком посредством ее реализации на маркетплейсах «Wildberries», «Ozon», «Яндекс-маркет».

Изложенное позволяет сделать выводы, что продукция *ВОТО*, а именно коллаген, являлась известной на территории Российской Федерации, в том числе в силу ее реализации посредством сети Интернет на маркетплейсах, объявления о продаже товара на которых имеют публичный доступ, что свидетельствует о доступности такой информации и известности Ответчику факта наличия такой продукции на рынке до подачи им заявки на регистрацию товарного знака по свидетельству №

891417 и в последующем после регистрации.

В силу статьи 14.4 Федерального закона «О защите конкуренции» **не допускается недобросовестная конкуренция, связанная с приобретением и использованием исключительного права на средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации товаров, работ или услуг (далее - средства индивидуализации).**

Из материалов по заявлению усматривается, что ООО «Здоровье» зарегистрировало на свое имя товарный знак *Boto*, по свидетельству № 891417 (приоритет 05.05.2022, дата подачи заявки: 05.05.2022, дата государственной регистрации 08.09.2022) в отношении классов МКТУ и перечень товаров и/или услуг: 05, 30, 32.

ООО «Здоровье» заключило договор с ООО «Юниэко» № 12/08/2022 от 12.08.2022 на производство продукции с товарным знаком *Boto* по свидетельству № 891417, которая реализуется на маркетплейсах «Wildberries», «Ozon», «Яндекс-маркет» посредством ИП <...>

ООО «Здоровье» на упаковке и при введении товаров в оборот использует товарный знак *Boto*, в том виде, в каком он зарегистрирован.

При этом упаковка продукции *Boto* (*Boto Tripeptid Collagen +C*) ООО «Здоровье» по внешнему виду максимально **имитирует (копирует)** упаковку продукции *BOTO* корейской компании в части размещения и изображения словесного элемента, цветовой гаммы и т.д.

Согласно заключению патентного поверенного Лукиной Н.М., в том числе:

обозначения *BOTO* и *Boto* являются сходными до степени смешения;

товары (продукты), маркированные обозначениями *BOTO* и *Boto* являются однородными.

Таким образом, ООО «Здоровье» фактически приобрело право и использует на упаковке своей продукции изображение принадлежащего ему комбинированного товарного знака по свидетельству № 891417, сходное с товарным знаком №40-1359399 корейской компании Бото Суперфуд Инк.

Однако данные обстоятельства не были учтены и исследованы регистрирующим органом при регистрации его права на товарный знак по свидетельству № 891417/

Согласно пункту 3 статьи 1483 ГК РФ не допускается госрегистрация в качестве товарных знаков обозначений, способных ввести потребителей в заблуждение относительно изготовителя товара.

Норма пункта 3 статьи 1483 ГК РФ подлежит применению в том случае, когда потребитель осведомлен о ранее существовавшем обозначении и ассоциирует его с иным лицом (конкретным производителем), не являющимся правообладателем товарного знака.

Таким образом, при регистрации товарного знака по свидетельству № 891417

допущено нарушение пункта 3 статьи 1483 ГК РФ.

При этом упаковка продукции *Boto* ООО «Здоровье» по внешнему виду максимально имитирует (копирует) упаковку продукции ВОТО корейской компании по внешнему виду.

Общество обращалось с претензией к ИП <...>, а также в Арбитражный суд г. Москвы к ООО «Косметика Востока» (А40-30821/23), <...> (А40-111383/2023) как правообладатель товарного знака *Boto* за защитой своих прав.

Как усматривается из судебных актов, и ООО «Косметика востока» и ИП <...> являлись продавцами продукции «коллаген» производства Корея на маркетплейсе «Wildberries».

Как усматривается из претензий ИП <...> и ИП <...> являлись продавцами продукции «коллаген» производства Корея на маркетплейсе «Wildberries».

Общество обращалось также в маркетплейсы с требованиями снять с реализации товары обозначенные сходным товарным знаком.

Действия ООО «Здоровье» по приобретению и использованию права на товарный знак по свидетельству № 891417 указывают на признаки нарушения части 1 статьи 14.4 Федерального закона «О защите конкуренции».

На основании изложенного издан приказ Челябинского УФАС России от 10.08.2023 № 129/23 о возбуждении дела и создании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения части 1 статьи 14.4 Федерального закона «О защите конкуренции», руководствуясь частью 13 статьи 44 Федерального закона «О защите конкуренции»,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Назначить дело № 074/01/14.4-1875/2023 к рассмотрению на **20 сентября 2023 года на 14 часов 00 минут** по адресу: г. Челябинск, пр. Ленина, 59, каб.318.

2. Привлечь к участию в рассмотрении дела № 074/01/14.4-1875/2023 в качестве:

Ответчика: ООО «Здоровье»,

Заявителя: ИП <...>

3. ООО «Здоровье» в срок **до 08 сентября 2023 года** представить в Челябинское УФАС России копии следующих документов и информацию:

3.1) письменные пояснения о наличии правоотношений с физическими или юридическими лицами по вопросу использования и администрирования Интернет-ресурса <https://boto.ru> с приложением подтверждающих документов (договоры, соглашения и т.п. со всеми приложениями, изменениями и дополнениями);

3.2) письменные пояснения по вопросу реализации ООО «Здоровье» ранее до

регистрации им товарного знака *Boto*, по свидетельству № 891417 продукции «коллаген» корейского бренда BOTO, в том числе на маркетплейсе «Wildberries» **с приложением подтверждающих документов** (договоры, соглашения и т.п. со всеми приложениями, изменениями и дополнениями). **В частности, указать дату (число, год, месяц) начала и окончания реализации указанной продукции;**

3.3) письменные сведения о наличии правоотношений ООО «Здоровье» с ИП <...> по вопросу приобретения (купли-продажи, поставки и т.п.) продукции корейской компании Бото Суперфуд Инк с товарным знаком «Boto» №40-1359399 от 14.05.2018 **с приложением подтверждающих документов (договоры, соглашения и т.п. со всеми приложениями, изменениями и дополнениями, счет-фактуры, платежные документы, товарные накладные и т.д.);**

3.4) все обращения ООО «Здоровье» в маркетплейсы в том числе OZON (ООО «Интернет Решения»), Wildberries, Яндекс-Маркет о нарушении его исключительных прав на товарный знак «Boto» по свидетельству № 891417, а именно продавцами товара корейской компании, в том числе Заявителями 1,2,3, **с приложением подтверждающих документов (жалобы, ответы о результатах рассмотрения и т.п.);**

3.4) письменные пояснения по вопросу сходства (тождественности) либо копирования (имитации) упаковки продукции корейского бренда BOTO и упаковки продукции *Boto* (Boto Tripeptid Collagen +C) ООО «Здоровье» с правовым и документальным обоснованием (независимое заключение по вопросу сходства либо несходства и т.п.). В частности, выбор той же формы и размера упаковки; цветовой гаммы, расположения элементов и т.п.;

3.6) письменные пояснения о правовых основаниях указания в настоящее время на маркетплейсах в разделе «Бренды» двух брендов «BOTO» и «boto superfood» **(обращение о внесении бренда в маркетплейс и т.д.);**

3.7) письменные пояснения о направлении (не направлении) ООО «Здоровье» в маркетплейсы на дату получения настоящего определения, уведомлений об отзыве ранее поданных им жалоб о нарушении его исключительных прав на товарный знак;

3.8) копию заявки ООО «Здоровье» на регистрацию товарного знака по свидетельству № 891417 с приложением **описания товарного знака,**

3.9) **заключение регистрирующего органа по вопросу проверки экспертизы заявленного обозначения;**

3.10) **все приложения к договору от 12.08.2022** между ООО «Здоровье» и ООО «ЮНИЭКО», в том числе Приложение № 3, техническое задание и т.п. по вопросу разработки дизайна, макета упаковки **и его согласования;**

3.12) договор между ООО «Автограф – Принт» и ООО «Здоровье» на изготовление упаковки **со всеми приложениями, изменениями и дополнениями, в том числе согласованный макет, позволяющий установить лиц, его согласовавших;**

3.13) письменные пояснения по вопросу наличия правоотношений ООО «Здоровье» с ИП по реализации на маркетплейсах «Wildberries», «Ozon», «Яндекс-маркет»

продукции с товарным знаком *Boto* по свидетельству № 891417 с **приложением подтверждающих документов** (договоры поставки и т.п. со всеми приложениями, изменениями и дополнениями);

3.13) письменные пояснения по вопросу являются ли ООО «Здоровье» и ИП <...> **группой лиц** согласно статьи 9 Федерального закона «О защите конкуренции»;

3.14) **для обозрения** (в цвете) упаковку продукции *Boto* (*Boto Tripeptid Collagen +C*) ООО «Здоровье», на которую ссылается Ответчик (2-3 экз., в том числе 2-3 экз. упаковки саше) (**без продукции внутри**), которая производится, изготавливается и реализуется обществом в рамках договорных правоотношений с ООО «ЮНИЭКО», ООО «Автограф – Принт», ИП <...>;

3.15) иные сведения и материалы, имеющие значение для рассмотрения дела.

4. ИП <...> в срок до **08 сентября 2023 года** представить в Челябинское УФАС России копии следующих документов и информацию:

4.1) письменные сведения о периоде блокировке карточек продавца на маркетплейсе по жалобе ООО «Здоровье». В частности, указать дату (число, месяц, год) начала и окончания блокировки, с приложением подтверждающих документов (скрины, письма и т.п.);

4.3) иные сведения и материалы, имеющие значение для рассмотрения заявления.

5. ИП <...> в срок до **08 сентября 2023 года** представить в Челябинское УФАС России копии следующих документов и информацию:

5.1) договор № 28 от 16.12.2022 на составление заключения патентным поверенным <...> со всеми приложениями, изменениями и дополнениями;

5.2) **для обозрения** (в цвете) упаковку продукции компании Бото Суперфуд Инк. в рамках контракта с ИП Поповым О.А., в частности:

Low Molecular Collagen,

Low Molecular Collagen C Hyaluronic Acid Peach,

Proline Breast Lactobacillus (2-3 экз., в том числе 2-3 экз. упаковки саше) (**без продукции внутри**), на которую ссылается Заявитель;

5.3) письменные пояснения по вопросу присутствия на рынке, в частности на маркетплейсе «Wildberries» также продукции Бото Суперфуд Инк.:

BOTO Centella Asiatica Collagen Biotin C,

BOTO Collagen Jelly Stick Pomergranate,

BOTO Collagen C Elastin, на которую Заявитель не ссылается;

5.4) письменные сведения о переписке ИП <...> и Бото Суперфуд Инк. по предмету рассмотрения настоящего дела:

факта регистрации и использования товарного знака ООО «Здоровье» по свидетельству № 891417;

копирования (имитации) упаковки Бото Суперфуд Инк. и упаковки продукции Boto (Boto Tripeptid Collagen +C) ООО «Здоровье».

В частности, представить сведения о позиции Бото Суперфуд Инк. по указанному вопросу (при наличии).

5.5) иные сведения и материалы, имеющие значение для рассмотрения заявления.

В соответствии со статьей 43 Федерального закона «О защите конкуренции» с момента возбуждения дела о нарушении антимонопольного законодательства лица, участвующие в деле, 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 комиссии пояснения в письменной или устной форме, приводить свои доводы по всем возникающим в ходе рассмотрения дела вопросам, знакомиться с ходатайствами других лиц, участвующих в деле, возражать против ходатайств, доводов других участвующих в деле лиц.

Информируем, что рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства возможно без очного участия представителей заинтересованных сторон, посредством программного обеспечения TrueConf.

На адреса электронной почты to74@fas.gov.ru, to74-sobol@fas.gov.ru необходимо направить ходатайства об участии представителей заинтересованных сторон посредством программного обеспечения TrueConf и документы, подтверждающие полномочия лиц, участвующих в рассмотрении дела, контактный номер телефона.

Для дистанционного участия в заседании комиссии необходимо в указанное в определении время перейти по ссылке <...>