

ИП <...>

г.Рубцовск, 658207

ЗАОр «НП НЧ КБК им. С.П. Титова»

Народная ул., 1

г.Набережные Челны, 423800

Республика Татарстан

Заключение

об обстоятельствах дела № 022/01/14.6-107/2021

25 октября 2021 года г. Барнаул

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 № 022/01/14.6-107/2021 по признакам нарушения ИП <...> статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в копировании дизайна упаковки туалетной бумаги «из НАБЕРЕЖНЫХ ЧЕЛНОВ» производства ЗАОр «НП НЧ КБК им. С.П. Титова» при производстве и реализации на территории Алтайского края туалетной бумаги собственного производства под наименованием «стандарт НАБЕРЕЖНЫЕ ОГНИ»,

с участием посредством видеоконференцсвязи представителей:

заявителя – ЗАОр «НП НЧ КБК им. С.П. Титова» (Республика Татарстан, 423800, г.Набережные Челны, Народная ул., 1, ОГРН 1021602014500, ИНН 1650017638) в лице <...> по доверенности №42/02-12251 от 17.06.2021г.,

ответчика – ИП <...> (Алтайский край, 658207, г.Рубцовск, Октябрьская ул., 112-9, ОГРНИП 308220906000075, ИНН 220902016430) в лице <...> по доверенности №б/н от 09.04.2021г., и

руководствуясь статьей 48.1 Федерального закона «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

в действиях ИП <...>, выразившихся в копировании дизайна упаковки туалетной бумаги «из НАБЕРЕЖНЫХ ЧЕЛНОВ» производства ЗАОр «НП НЧ КБК им. С.П. Титова» при производстве и реализации туалетной бумаги собственного производства под наименованием «стандарт НАБЕРЕЖНЫЕ ОГНИ», усматриваются признаки нарушения установленного пунктом 2 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции запрета на недобросовестную конкуренцию в форме смешения.

Данное обстоятельство выражается в следующем.

Дело № 022/01/14.6-107/2021 возбуждено по результатам рассмотрения заявления ЗАОр «НП НЧ КБК им. С.П. Титова» на недобросовестные действия ИП <...> на рынке производства и реализации туалетной бумаги на территории Российской Федерации, Алтайского края в частности.

Обращаясь в антимонопольный орган, заявитель указал, что покупатели его продукции сообщили, что ИП <...> (Алтайский край, г.Рубцовск) изготавливает и реализует туалетную бумагу под наименованием «стандарт НАБЕРЕЖНЫЕ ОГНИ», оформление упаковки которой схоже до степени смешения с упаковкой туалетной бумаги «из НАБЕРЕЖНЫХ ЧЕЛНОВ» производства ЗАОр «НП НЧ КБК им. С.П. Титова». В качестве доказательства схожести указанных упаковок заявителем предоставлена упаковка производимой им туалетной бумаги, фотоснимок туалетной бумаги собственного производства и туалетной бумаги производимой ИП <...>.

Материалами дела установлено, что хозяйствующие субъекты – ЗАОр «НП НЧ КБК им. С.П. Титова» и ИП <...> являются конкурентами, так как осуществляют предпринимательскую деятельность на одном товарном рынке – производство и реализация изделий из бумаги 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.

Организационные и правовые основы защиты от монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции регламентированы Законом о защите конкуренции.

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.

В соответствии со статьей 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 и (или) его товар.

Из материалов дела следует, что в магазине «Низкоцен» ООО «Холлифуд», расположенном в городе Яровое Алтайского по адресу: Квартал «В» ул., 1, стр. 1, в свободной продаже имеется туалетная бумага под наименованием «стандарт НАБЕРЕЖНЫЕ ОГНИ», дизайн упаковки которой схож до степени смешения с дизайном упаковки туалетной бумаги «из НАБЕРЕЖНЫХ ЧЕЛНОВ».

Оформление упаковки рулончика производимой ЗАОр «НП НЧ КБК им. С.П. Титова» туалетной бумаги «из НАБЕРЕЖНЫХ ЧЕЛНОВ» является товарным знаком по свидетельству № 406382 от 15.04.2010г., зарегистрированным в отношении товаров 16 класса МКТУ - бумага туалетная; бумага упаковочная для туалетной бумаги; изделия картонные для туалетной бумаги; коробки картонные или бумажные для туалетной бумаги.

Товар с наименованием туалетная бумага «из НАБЕРЕЖНЫХ ЧЕЛНОВ» в спорном дизайне введен в гражданский оборот заявителем с 19.02.2003 года указанием № 96/3188, а в подобной упаковке – с 2000 года. Качество товара и его безопасность подтверждены сертификатами соответствия и декларацией о соответствии.

Поставки указанного товара ЗАОр «НП НЧ КБК им. С.П. Титова» осуществляет более чем в 30 регионов Российской Федерации и Республику Казахстан, что подтверждается материалами дела.

Товар с наименованием туалетная бумага «стандарт НАБЕРЕЖНЫЕ ОГНИ» производится ИП <...> в соответствии с ТУ 5436-001-0158845331-2010. Качество товара и его безопасность подтверждены сертификатом соответствия и декларацией о соответствии.

Этикетка туалетной бумаги «стандарт НАБЕРЕЖНЫЕ ОГНИ» в спорном дизайне разработана в 2017 году, исходя из представленного ИП <...> в материалы дела договора поставки печатной продукции № 52 от 07.02.2017г., технического задания от 28.03.2017г., бланка утверждения макета этикетки от 03.04.2017г.

Поставки товара в 2020 году по информации индивидуального предпринимателя осуществлены трем контрагентам – один из них расположен в городе Барнауле Алтайского края, два - в Омской области.

Из материалов дела следует, что туалетная бумага «из НАБЕРЕЖНЫХ ЧЕЛНОВ» производства ЗАОр «НП НЧ КБК им. С.П. Титова» реализуется в сети магазинов «Низкоцен» с 2014 года; туалетная бумага «стандарт НАБЕРЕЖНЫЕ ОГНИ» производства ИП <...> – с 2016 года. Поставщиком туалетной бумаги «стандарт НАБЕРЕЖНЫЕ ОГНИ» в торговую сеть «Низкоцен» является ИП <...>, что подтверждается договором поставки № 3 от 01.03.2016 года, заключенным между Обществом и указанным индивидуальным предпринимателем.

В соответствии с информацией, размещенной на веб-сайте склад-магазина «Низкоцен» (ООО «Холлифуд») по адресу: <https://www.nizkocen.ru/>, торговая сеть «Низкоцен» представлена в двух федеральных округах: Западно-Сибирском и Уральском и имеет 71 гипермаркет, из них:

- 1 гипермаркет в г. Омске;
- 31 гипермаркет в Омской области;
- 16 гипермаркетов в Тюменской области;
- 17 гипермаркетов в Новосибирской области;
- 4 гипермаркета в Алтайском крае;
- 1 гипермаркет в Свердловской области;
- 2 гипермаркета в Курганской области.

Индивидуализировать продукцию могут как конкретные обозначения, не зарегистрированные в качестве товарных знаков, так и общий внешний вид, элементы оформления упаковки и другие средства. При смешении продукция хозяйствующего субъекта по тем или иным параметрам настолько напоминает продукцию конкурента, что потребитель способен принять его товар за товар конкурента.

Согласно имеющейся в материалах дела Справке Роспатента, обозначения, используемые ИП <...> на упаковке туалетной бумаги «стандарт НАБЕРЕЖНЫЕ ОГНИ», не являются сходными до степени смешения с товарным знаком по свидетельству №406382, правообладателем которого является ЗАОр «НП НЧ КБК им. С.П. Титова», поскольку не ассоциируются с ним в целом в силу отсутствия сходства изобразительных элементов.

В связи с чем, Комиссией при рассмотрении дела определено, что в действиях ИП <...>, способных вызвать смешение на рынке реализации туалетной бумаги с товарами заявителя, отсутствуют признаки нарушения пункта 1 статьи 14.6 Закона

о защите конкуренции, которым установлен запрет на недобросовестную конкуренцию в форме смешения, путем незаконного использования обозначения, тождественного товарному знаку хозяйствующего субъекта-конкурента либо сходного с ними до степени смешения, путем его размещения на товарах, этикетках, упаковках.

Вместе с тем, пунктом 2 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции запрещены копирование или имитация внешнего вида товара, вводимого в гражданский оборот хозяйствующим субъектом-конкурентом, упаковки такого товара, его этикетки, наименования, цветовой гаммы или иных элементов, индивидуализирующих товар конкурента, способные вызвать смешение товаров и производителей на рынке.

Комиссией установлено, что спорные этикетки выполнены в одной цветовой гамме, выдержаны в одном стиле, что может вызвать смешение, прежде всего в глазах потребителей, товаров двух разных производителей на рынке и, тем самым, оказать влияние на конкуренцию. В связи с чем, антимонопольным органом на официальном сайте www.altk.fas.gov.ru и официальной странице в социальной сети «В Контакте» <https://vk.com/club147941717> проведен опрос общественного мнения относительно сходства или различия упаковок туалетной бумаги производства ЗАОр «НП НЧ КБК им. С.П. Титова» и ИП <...>(далее – Опрос).

Участникам Опроса предлагалось высказать мнение относительно сходства или различия упаковок туалетной бумаги, ответив на два вопроса:

1. «Считаете ли вы, что товар может быть произведен одним производителем?» (Варианты ответов: «да»/»нет»).
2. «Схоже ли оформление упаковок до степени смешения?» (Варианты ответов: «да»/»нет»).

Для наглядности Опрос сопровождался изображением товара.

Опрос проводился с 21 июня по 12 июля 2021 года.

Результаты голосования распределились следующим образом:

По вопросу «Схоже ли оформление упаковок до степени смешения?» на сайте управления проголосовало 123 человека, из них 98 респондентов (80%) ответили «да», 25 (20%) – «нет»; в социальной сети «В Контакте» оставлено 72 голоса: 58 респондентов (80,56%) ответили «да», 14(19,44%) – «нет».

По вопросу «Считаете ли вы, что товар может быть произведен одним производителем?» на сайте управления проголосовало 83 человека, из них 67 респондентов (81%) ответили «да», 16(19%) – «нет»; в социальной сети «В Контакте» оставлено 38 публичных голосов: 27 респондентов (71,05%) ответили «да», 11(28,95%) – «нет».

Таким образом, по итогам голосования большинство респондентов (потенциальных потребителей) полагают, что оформление упаковок схоже до степени смешения, а также считают, что товар может быть произведен одним производителем.

Заявителем в материалы дела представлено Экспертное заключение патентного поверенного ООО «Челпатент» № 196/2021 от 28.07.2021г. по установлению

сходства/различия упаковки туалетной бумаги производства ЗАОр «НП НЧ КБК им. С.П. Титова» и упаковки туалетной бумаги производства ИП <...> и установлению факта наличия копирования или имитации внешнего вида товара, вероятности смешения и ведения потребителей в заблуждение.

В результате данного исследования патентным поверенным установлено, что туалетная бумага, производимая ЗАОр «НП НЧ КБК им. С.П. Титова», и туалетная бумага, производимая <...>, по таким признакам, как род (вид) товара, его назначение, вид сырья, из которого он изготовлен, условия сбыта, круг потребителей, являются однородными товарами.

Дизайн упаковки туалетной бумаги производства ИП <...>, как указано в экспертном заключении, разработан на основе дизайна упаковки туалетной бумаги, производимая ЗАОр «НП НЧ КБК им. С.П. Титова». На упаковках ответчика использованы основные запоминающиеся элементы дизайна упаковок заявителя, в том числе композиционное построение в виде нескольких вертикально ориентированных информационных блоков, копирование шрифта, стилизованного под старославянский шрифт, и использованного в наиболее крупно написанных словесных обозначениях, использование изобразительных элементов розового цвета, размещенных в вертикальных колонках слева и справа от информационных блоков и пр.

Из заключения следует, что упаковка туалетной бумаги производства ИП <...> является имитацией внешнего вида упаковки туалетной бумаги производства ЗАОр «НП НЧ КБК им. С.П. Титова», что позволяет вызвать смешение на рынке Российской Федерации двух однородных товаров разных производителей.

Эксперт на основании проведенного анализа считает, что вероятность смешения и введения потребителей в заблуждение в отношении товара «Туалетная бумага» высокая.

В противовес указанному заключению ответчиком в материалы дела представлено заключение патентного поверенного № 318/2021 от 31.08.2021г., из которого следует, что обозначения, используемые на продукции под наименованием туалетная бумага «стандарт НАБЕРЕЖНЫЕ ОГНИ» не являются одинаковыми или сходными до степени смешения с обозначениями, используемыми на продукции под названием туалетная бумага из НАБЕРЕЖНЫХ ЧЕЛНОВ»; продукция ответчика не является копированием или имитацией внешнего вида продукции заявителя; продукция под наименованием туалетная бумага «стандарт НАБЕРЕЖНЫЕ ОГНИ» и продукции под названием туалетная бумага из НАБЕРЕЖНЫХ ЧЕЛНОВ» не содержат информацию или обозначения, позволяющие считать, что данная продукция может быть произведена одним производителем.

Комиссия Алтайского краевого УФАС России, проанализировав экспертное заключение, предоставленное ИП <...>, считает, что исследование обозначений – этикеток туалетной бумаги, производимых заявителем и ответчиком, проведено патентным поверенным в разрезе экспертизы заявленных для регистрации товарных знаков обозначений, а не с точки зрения их восприятия потребителями.

В заседании Комиссия, исследовав образцы упаковок туалетной бумаги производства ИП <...> и производства ЗАОр «НП НЧ КБК им. С.П. Титова», установила, что указанные упаковки, несмотря на наличие на них информации о

производителе, имеют высокую степень схожести за счет графического и художественного оформления, что влечет вероятность смешения на рынке товаров двух разных производителей.

Тем самым, в действиях ИП <...>, связанных с имитацией упаковки туалетной бумаги «из НАБЕРЕЖНЫХ ЧЕЛНОВ» производства ЗАОр «НП НЧ КБК им. С.П. Титова» при производстве и реализации на территории Алтайского края туалетной бумаги собственного производства под наименованием «стандарт НАБЕРЕЖНЫЕ ОГНИ», усматриваются признаки нарушения пункта 2 статьи 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции». Указанные действия направлены на получение преимуществ в предпринимательской деятельности, противоречат требованиям российского законодательства, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости; причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам – конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

Получение преимущества индивидуальным предпринимателем при имитации упаковки товара непосредственно связано с несением минимальных затрат, связанных с разработкой и внедрением на рынок своей продукции за счет узнаваемости потребителями продукции заявителя, которые могут предположить, что товар ИП <...> есть товар ЗАОр «НП НЧ КБК им. С.П. Титова», что создает угрозу смешения товаров на рынке, и показывают намерение ответчика воспользоваться репутацией и узнаваемостью субъекта-конкурента.

При этом для признания факта недобросовестной конкуренции в действиях хозяйствующего субъекта-конкурента заявителю не требуется доказывать причиненные убытки, достаточно установления такой возможности.

В соответствии с частями 4, 5 статьи 48.1 Федерального закона «О защите конкуренции» копия заключения об обстоятельствах дела направляется лицам, участвующим в деле, в течение пяти рабочих дней со дня вынесения определения об отложении рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства. При этом дата очередного рассмотрения дела не может быть назначена ранее, чем через пять рабочих дней со дня направления лицам, участвующим в деле, копии заключения об обстоятельствах дела.

Лица, участвующие в деле, вправе представить комиссии пояснения, доказательства и приводить доводы в письменной форме в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела, до окончания рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства и оглашения резолютивной части решения по нему на заседании комиссии.

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии <...>