

Заявитель:

ООО «ГРИН САЙД»

656006, Алтайский край, г. Барнаул,
проезд Южный, д. 9 стр. н-1, оф. 8

E-mail: ...

Ответчик:

ООО «Атриум»

350039, Краснодарский край,

Г. Краснодар, ул. им. Калинина,

д. 58/13, оф. 5

....

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О НАЗНАЧЕНИИ ДЕЛА № 023/01/14.6-969/2024 О НАРУШЕНИИ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

К РАССМОТРЕНИЮ

12 марта 2024 г.

г. Краснодар

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, заместитель руководителя управления ...

УСТАНОВИЛ:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю (далее – Краснодарское УФАС России) поступило заявление ООО «ГРИН САЙД» (вх. № 44526-ЭП/23 от 06.12.2023г.) о признаках недобросовестной конкуренции в действиях ООО «Атриум», выразившихся в копировании внешнего вида упаковки товара «Инозит+фолиевая кислота», реализуемого ООО «ГРИН САЙД».

Из заявления следует, что ООО «ГРИН САЙД» (далее - Заявитель) является производителем БАД – «Инозит + фолиевая кислота», указанная продукция зарегистрирована 22.12.2020г., свидетельство о государственной регистрации продукции № АМ.01.06.01.003R.000163.12.20 от

22.12.2020г.

Указанный товар реализуется Заявителем с 2021г., что подтверждается товарной накладной от 01.07.2021г., подписанной Покупателем - АО НПК «КАТРЕН» (Компания «Катрен» основана в 1993 году и на сегодняшний день является одним из лидеров российского фармацевтического рынка). Заявитель реализует товар через маркетплейс OZON (ООО «Интернет Решения» ИНН 7704217370) с июня 2022г., что подтверждается счет-фактурой от 30.06.2022г., а также на маркетплейсе Wildberries (ООО «Вайлдберриз» ИНН 7721546864) с июля 2022г., что подтверждается счет-фактурой от 24.07.2022г.

Как указывает Заявитель, с июня 2023г. и по настоящее время на маркетплейсах OZON и Wildberries ООО «Атриум» осуществляется продажа продукции «Инозит+фолиевая кислота», упаковка которой сходна по общему восприятию, цвету, графическому оформлению, рисункам, граммовке, назначению, описанию, количеству таблеток и наименованию с товаром ООО «ГРИН САЙД».

По классификации МКТУ Товар Заявителя относится к 05 классу - БАД.

Согласно открытым источникам, ООО «Атриум» имеет декларацию соответствия ЕАЭС N RU Д-К1_1.РА02.В.57573/23 от 22.03.2023 действует до 19.03.2028, т.е. спорная продукция относится к пищевой добавке.

Как поясняет Заявитель, товар «Инозит + фолиевая кислота» реализуется ООО «ГРИН САЙД» на территории всей России, имеет большой спрос, что подтверждается большим количеством реализованной продукции, а также большим количеством положительных отзывов на маркетплейсах (более 5000 отзывов). Заявителем была приобретена спорная продукция ООО «Атриум», которая подтвердила большую схожесть спорной продукции и товара Заявителя. Кроме того, согласно отзывам на маркетплейсах, спорная продукция имеет меньший рейтинг, чем товар Заявителя, что может нанести, по мнению Заявителя, вред деловой репутации ООО «ГРИН САЙД». В связи с этим, Заявитель полагает, что реализация спорной продукции наносит убытки ООО «ГРИН САЙД» в виде недополученной прибыли, т.к. часть покупателей приобретают не товар Заявителя, а спорную продукцию.

06.07.2023г. Заявителем в адрес ООО «Атриум» направлена претензия с требованием прекратить нарушение действующего законодательства.

Из ответа ООО «Атриум» на претензию Заявителя следует, что ООО «Атриум» с указанной претензией не согласен.

Таким образом, по мнению Заявителя, действия ООО «Атриум» содержат признаки недобросовестной конкуренции.

Краснодарским УФАС России в адрес ООО «Атриум» был направлен запрос (исх. № ТО/36813/23 от 19.12.2023г.) о предоставлении следующих документов и информации:

- письменные пояснения, относительно предъявляемых Заявителем претензий, с учетом положений главы 2.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»;
- сведения об осуществляемой деятельности (договоры с заказчиками);
- сведения об имеющихся судебных спорах между ООО «ГРИН САЙД» и ООО «Атриум»;
- доказательства введения в оборот продукции «Инозит+фолиевая кислота». ООО «Атриум» (с документальным подтверждением и указанием дат);

В ответ на вышеуказанный запрос (исх. № ТО/36813/23 от 19.12.2023г.) ООО «Атриум» представлены письменные пояснения (вх. № 47894-ЭП/23 от 26.12.2023г., № 48412/23 от 29.12.2023г.) следующего содержания:

- «...нами не допущено нарушений действующего законодательства, в силу того, что заявитель (ООО «Грин Сайд») не является обладателем каких-либо прав на обозначение «ИНОЗИТ».

Факт наличия свидетельства о государственной регистрации продукции № АМ.01.06.01.003R.000163.12.20 от 22.12.2020г. не свидетельствует о наличии у ООО «Грин Сайд» прав на исключительное использование словесного обозначения «ИНОЗИТ», и о неправомерности использования данного обозначения третьими лицами.

...

В соответствии со сведениями, размещенными на интернет-портале firs.ru в отношении регистрации товарного знака «Инозит» сведения о наличии заявок, либо о государственной регистрации за кем-либо указанного товарного знака на данном интернет-портале отсутствуют.

Кроме того, отсутствуют сведения о регистрации за кем-либо товарного знака «Инозит» и в базе данных «Madrid Monitor» всемирной организации по интеллектуальной собственности (ВОИС), которая содержит информацию о международных заявках и зарегистрированных товарных знаках.

Факт наличия свидетельства о государственной регистрации продукции № АМ.01.06.01.003.R.000163.12.20 от 22.12.2020г. (ЕАС), является подтверждением соответствия указанной продукции требованиям технических регламентов Таможенного Союза, и не является документом, подтверждающим наличие зарегистрированных (существующих) исключительных прав на обозначение (товарный знак) «Инозит».

Кроме того, слово Инозит (инозитол) является общепринятым термином, применяемым для обозначения витаминopodobного вещества, сходного с витамином «В8», и содержится в различных медицинских и химических словарях, и соответственно, использование указанного обозначения не может быть ограничено притязаниями одного лица.

Указанный термин широко используется для обозначения своей продукции, множеством производителей, в т.ч. представленных на указанных выше маркетплейсах.

...

Касаясь сходных формулировок на этикетках данной продукции, сообщаем, что формулировки, содержащиеся в описательной части продукции, носят информационный характер, не являются средством индивидуализации, и не подпадают под категорию охраняемых объектов прав, указанных в части 4 ГК РФ.

Из сложившейся судебной практики относительно упоминания зарегистрированных товарных знаков (в т.ч. но не исключительно Постановление Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ № 10852/09 от 01.12.2009г.), следует: «словесное упоминание чужого товарного знака не является использованием этого знака».

Кроме того, 05 класс МКТУ содержит широкий перечень товаров, в связи с чем, ссылка заявителя на реализацию товаров в данном классе (при отсутствии у заявителя прав на товарный знак), является не состоятельной и не свидетельствует о нарушении прав заявителя, и проявлением недобросовестной конкуренции.

Также сообщаем, что указанная продукция в настоящий момент изъята из оборота. ...

В связи с изложенным, ООО «Грин Сайд» не является обладателем каких-либо прав

относительно обозначения «Инозит», и соответственно у него отсутствуют какие-либо правовые основания для предъявления претензий относительно нарушения прав, в т.ч. о проявлении недобросовестной конкуренции, в силу чего, нами не допущено нарушения закона «О защите конкуренции».

Однако, не содержащие в себе доказательств введения в оборот продукции «Инозит+фолиевая кислота» ООО «Атриум» (с документальным подтверждением и указанием дат), а также не содержащие сведений об осуществляемой деятельности (договоры с заказчиками).

На основании представленной информации, Краснодарским УФАС России также был направлен запрос (исх. № 3075/24 от 07.02.2024г.) в адрес ООО «Атриум» о предоставлении следующих документов и информацию: - доказательства введения в оборот продукции «Инозит+фолиевая кислота» со спорной упаковкой ООО «Атриум» (**с документальным подтверждением и указанием дат**);

- копию дизайнмакета упаковки товара «Инозит+фолиевая кислота», производимого ООО «Атриум»;

- копия договора на изготовление упаковки (коробки, полиграфической продукции) товара «Инозит+фолиевая кислота», производимого ООО «Атриум»;

- доказательства изъятия продукции ООО «Атриум» из оборота, как указано в письменных пояснения ООО «Атриум» вх. № 47894-ЭП/23 от 26.12.2023г. (**с документальным подтверждением и указанием дат**).

Краснодарским УФАС России также был направлен запрос (исх. № 3077/24 от 07.02.2024г.) в адрес Заявителя о предоставлении следующих документов и информацию:

- доказательства введения в оборот продукции «Инозит+фолиевая кислота» со спорной упаковкой (**с документальным подтверждением и указанием дат**).

- копию дизайнмакета упаковки товара «Инозит+фолиевая кислота», производимого ООО «ГРИН САЙД»;

- копия договора на изготовление упаковки (коробки, полиграфической продукции) товара «Инозит+фолиевая кислота», производимого ООО «ГРИН САЙД».

Согласно материалам представленным Заявителем (вх. № 5453-ЭП/24 от 13.02.2024г., № 6152/24 от 19.02.2024г.), подтверждением введения продукции в оборот (впервые) служит Товарная накладная № 528 от 01.07.2021г., а также счет-фактура № 568 от 01.07.2021г., подтверждающие поставку АО НПК «КАТРЕН» (Компания «Катрен» основана в 1993 году и на сегодняшний день является одним из лидеров российского фармацевтического рынка).

Подтверждением введения продукции в оборот (впервые) в компании OZON (ООО «Интернет Решения» ИНН 7704217370) служит Отчет о реализации июнь 2022г. (подписанный по ЭДО) и акт приемки продукции №48170844 от 07.06.2022г..

Подтверждением введения продукции в оборот (впервые) в компании Wildberries (ООО «Вайлдберриз» ИНН 7721546864) служит Отчет о реализации июнь 2022г. (подписанный по ЭДО).

Дизайн-макет упаковки продукции разрабатывался сотрудником ООО «ГРИН САЙД» ... по заданию начальника, подтверждается служебной запиской о создании дизайна.

Впоследствии упаковка продукции с использованием разработанного дизайн- макета изготавливалась ИП ...по Договору на разработку, изготовление и поставку полиграфической

продукции от 27.04.2021г., дизайн- макет согласован 19.05.2021г.

Упаковка Продукции в виде пенала с утвержденным дизайн-макетом стала поставляться ООО «ГРИН САЙД» от ИП ... с 21.06.2021г., что подтверждается Договором на разработку, изготовление и поставку полиграфической продукции от 27.04.2021г., УПД № 00000287 от 21.06.2021г. и письмом от ИП Плисс О.Ю.

Вместе с тем, согласно письменным пояснениям и материалам, представленным ООО «Атриум» (вх. № 5696-ЭП/24 от 14.02.2024г.) продукт «Инозит» был введен в оборот 11.05.2023г., вместе с тем указанная дата документально не подтверждена.

По сведениям ООО «Атриум», дизайн упаковки указанного продукта был разработан графическим дизайнером - штатным сотрудником ООО «Атриум» 28.04.2023г.

О О О «Атриум» представлены копии рамочного договора с ИП ... на изготовление полиграфической продукции от 15.01.2023г. и товарной накладной № 387 от 02.05.2023г., в товарной накладной позиция № 14 «Энозит», в названии допущена ошибка.

Указанная продукция была фактически полностью изъята из оборота 24.12.2023г., по распоряжению руководителя ООО «АТРИУМ» от 19.12.2023г.

Краснодарским УФАС России, с целью подтверждения наличия либо отсутствия факта копирования, внешнего вида (упаковки) товара, реализуемого ООО «ГРИН САЙД» - «Инозит+фолиевая кислота», проведено сравнение упаковок.

По мнению, Краснодарского УФАС России, сходство упаковок производителей ООО «АТРИУМ» и ООО «ГРИН САЙД» заключатся в следующем:

1. Цветовая гамма: оттенки желтого цвета, белый цвет;
2. Наименование / описание товара: текст *«изолят 1000 мг фолиевая кислота 400 мкг вспомогательное средство при синдроме поликистоза яичников и для устранения андрогенных нарушений у женщин»* выполнен в черном цвете, сходным шрифтом и является идентичным по содержанию;
3. Графика (расположение изображений): элементы расположенным аналогично друг другу, знак «Венера» – слева, силуэт женщины в серо-серебряном цвете – справа);
4. Графика (цвет изображений): элементы расположенным аналогично друг другу, знак «Венера» – слева, силуэт женщины в серо-серебряном цвете – справа).

Краснодарское УФАС России пришло к выводу, что графическое и цветное оформление указанных упаковок сходны.

По мнению Краснодарского УФАС России, присутствие на рынке товаров «Инозит+фолиевая кислота» ООО «Атриум» и ООО «ГРИН САЙД» создает возможность введения потребителей в заблуждение относительно производителя данных товаров.

Пунктом 2 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) установлен запрет на недобросовестную конкуренцию путем копирования или имитации 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.

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

Не может признаваться неправомерным копирование (имитация) внешнего вида изделия или его частей, если такое копирование обусловлено исключительно их функциональным применением.

Вместе с тем, индивидуализировать продукцию могут как 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.

С учетом вышеизложенного, упаковка товара «Инозит+фолиевая кислота» производителя ООО

«Атриум», дизайн который разработан 28.04.2023г., копирует внешний вид упаковки товара Заявителя, дизайн которого разработан 19.05.2021г.

Копирование внешнего вида упаковки, могут создать у покупателей впечатления о принадлежности товара ООО «Атриум», к имитируемому товару Заявителя.

Кроме того, согласно выписке ЕГРЮЛ от 05.03.2024г., основным видом деятельности ООО «Атриум» является производство биологически активных добавок к пище, что совпадает с основным видом деятельности ООО «ГРИН САЙД».

Таким образом, ООО «Атриум» и ООО «ГРИН САЙД» являются хозяйствующими субъектами-конкурентами, поскольку осуществляют аналогичную деятельность на одном товарном рынке на территории Российской Федерации.

Главой 2.1 Закона о защите конкуренции введен запрет на недобросовестную конкуренцию, в частности: запрет на недобросовестную конкуренцию путем введения в заблуждение в отношении характера, способа и места производства, потребительских свойств, качества и количества товара или в отношении его производителей; запрет на недобросовестную конкуренцию, связанную с созданием смешения; запрет на недобросовестную конкуренцию путем дискредитации; запрет на недобросовестную конкуренцию, связанную с приобретением и использованием исключительного права на средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации товаров, работ или услуг и т.д.

Для квалификации действий в качестве недобросовестной конкуренции необходимо наличие следующих обстоятельств:

- действия совершались хозяйствующим субъектом-конкурентом;
- направленность действий на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности;
- противоречие действий хозяйствующего субъекта законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости;
- причинение убытков или представление доказательств реальной возможности причинения убытков другому хозяйствующему субъекту-конкуренту, либо нанесения вреда его деловой репутации.

Таким образом, в действиях ООО «Атриум» содержатся признаки недобросовестной конкуренции.

На основании изложенного издан приказ Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю № 28/24 от 06.03.2024 г. о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства Российской Федерации по признакам нарушения ООО «Атриум» (юридический адрес: 350039, Краснодарский край, г. Краснодар, ул. им. Калинина, д. 58/13, лит. Н18, ОФИС 5,6,7; ИНН: 2311311958; ОГРН: 1202300061072) п. 2 ст. 14.6 Закона о защите конкуренции, выразившегося в копировании внешнего вида упаковки товара «Инозит+фолиевая кислота», реализуемого ООО «ГРИН САЙД».

Руководствуясь частью 13 статьи 44 Закон о защите конкуренции,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Назначить дело № 023/01/14.6-969/2024 к рассмотрению **на 04.06.2024 г. в 11 часов 00 минут по адресу: г. Краснодар, ул. Старокубанская, 116а, 4 этаж, каб. 410.**

2. Привлечь к участию в рассмотрении дела в качестве Ответчика **ООО «Атриум»** (юридический адрес: 350039, Краснодарский край, г. Краснодар, ул. им. Калинина, д. 58/13, лит. Н18, ОФИС 5,6,7; ИНН: 2311311958; ОГРН: 1202300061072).

3. Привлечь к участию в рассмотрении дела в качестве Заявителя **ООО «ГРИН САЙД»** (юридический адрес: 656905, Алтайский край, г. Барнаул, пр. Южный, д. 9, строение Н-1, оф. 8; ИНН: 2222859245; ОГРН: 1172225024355).

4. **ООО «Атриум»** представить в Краснодарское УФАС России (предварительно направить по электронной почте: fo23@fas.gov.ru, указав в теме исходящий номер настоящего документа) **в срок до 31.05.2024 г.** надлежащим образом заверенные копии следующих документов:

- письменные объяснения по существу изложенной информации с приложением документального подтверждения доводов.

Рассмотрение дела может быть проведено с помощью системы видеоконференцсвязи. В случае принятия решения о проведении в режиме видеоконференцсвязи необходимо сообщить о таком решении за 3 рабочих дня до рассмотрения дела.