

№ _____

ООО «ТД «Агрооптторг»

160004, г. Вологда, ул. Гончарная,
4Б

ООО «ФАСКО»

1 41504, Московская область,
Солнечногорский муниципальный
район, д. Снопово

РЕШЕНИЕ № 295-14АМЗ/15

Резолютивная часть оглашена 30 апреля 2015 г.

Решение в полном объеме изготовлено 19 мая 2015 г.

г. Вологда

Комиссия Вологодского УФАС России по рассмотрению дела № 295-14АМЗ/15 в отношении ООО «Торговый Дом «Агрооптторг» (ОГРН 1093525002823, ИНН 3525219920, адрес: Россия, 160004, Вологодская область, г. Вологда, ул. Гончарная, д. 4Б) о нарушении пункта 2 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в составе:

Смышляева И.А. - председатель Комиссии, и.о. заместителя руководителя Управления;

Члены Комиссии:

Власов А.А. – начальник отдела антимонопольного и рекламного контроля;

Докшин М.И. – старший государственный инспектор отдела антимонопольного и рекламного контроля;

Ласкин М.В. – ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного и рекламного контроля,

в присутствии представителей ООО «Торговый Дом «Агрооптторг» Попова Дениса Вячеславовича (доверенность б/н от 01.01.2015, паспорт серия <...> , выдан УВД г. Вологды от 24.11.2003 г), адвоката Рахматулиной Натальи Айратовны (ордер А1282074

от 18 марта 2015 года, доверенность б/н от 18 марта 2015 года), а также в присутствии представителя ООО «ФАСКО» Белецкого Станислава Константиновича (доверенность № 2-/13 от 06.02.2015),

рассмотрев материалы дела № 295-14АМЗ/15,

УСТАНОВИЛА:

В Федеральную антимонопольную службу России поступило заявление ООО «ФАСКО» (далее – Заявитель) о нарушении антимонопольного законодательства со стороны ООО «Торговый Дом «Агрооптторг» (далее – Ответчик).

В соответствии с частью 3 статьи 39 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» ФАС России направило заявление ООО «ФАСКО» в Вологодское УФАС России (далее – Управление) для рассмотрения по существу.

Представитель заявителя в обоснование своих доводов в письменных пояснениях и на заседании комиссии пояснили, что ООО «ФАСКО» является производителем различных почвогрунтов для рассады. Одной из серий почвогрунтов является грунт для рассады питательный, имеющий обозначение «Крепыш» (далее - грунт «Крепыш»). Отличительной особенностью линейки почвогрунтов «Крепыш» является оформление упаковки, позволяющей выделить его среди других аналогичных товаров. В оформлении упаковки использован зеленый фон в виде листьев растений, на котором посередине упаковки на горизонтальной полосе желтого цвета сделана надпись зеленого цвета с названием грунта «Крепыш». Сверху желтой полосы белыми буквами сделана надпись с указанием наименования товара. А снизу желтой полосы расположена надпись белыми буквами - объем грунта и несколько пиктограмм. ООО «ФАСКО» осуществляет производство и реализацию грунта «Крепыш» в указанной упаковке с 2011 года. За это время грунт «Крепыш» стал широко известен потребителю на территории России и приобрел высокую различительную способность в глазах потребителей благодаря активной маркетинговой деятельности и рекламы.

В 2014 году ООО «ФАСКО» стало известно, что Общество с ограниченной ответственностью «Торговый Дом «Агрооптторг» (ОГРН 1093525002823, ИНН 3525219920, адрес: Россия, 160004, Вологодская область, г. Вологда, ул. Гончарная, д. 4-б, сайт: <http://www.agroopttorg.com/>) производит и вводит в гражданский оборот на территории Российской Федерации грунт для рассады «Толстячок» (далее - грунт «Толстячок»), упаковка которого сходна с упаковкой грунта «Крепыш» (выборочно были опрошены несколько случайных человек - потребителей). Факт реализации грунта «Толстячок» подтверждается кассовым чеком от 13.01.2014г. № 46 и товарным чеком от 13.01.2014г., также информацией, размещенной на сайте ООО «ТД «Агрооптторг» (<http://www.agroopttorg.com/catalog/31>). Грунт «Толстячок» является однородным товаром грунту производства ООО «ФАСКО». Сходство упаковки грунта «Толстячок» выражено в том, что в оформлении используется зеленый фон в виде листьев растений, на котором посередине упаковки на горизонтальной желтой фигурной полосе сделана надпись зеленого цвета с названием грунта схожим шрифтом, сверху желтой полосы белыми буквами сделана надпись с указанием наименования товара, а снизу расположена надпись белыми буквами - объем грунта и несколько пиктограмм.

ООО «ФАСКО» считает, что ООО «ТД «Агрооптторг», реализуя грунт «Толстячок», вводит в заблуждение потребителей относительно производителя товара и тем самым получает необоснованные преимущества при осуществлении предпринимательской деятельности, а также создает угрозу причинения убытков Обществу. Заявитель полагает, что указанные действия ООО «ТД «Агрооптторг» являются актом недобросовестной конкуренции и просит пресечь незаконные действия последнего.

Представители Ответчика в обоснование своих доводов на заседании Комиссии пояснили следующее. ООО «ТД «Агрооптторг» с 2003 года является крупнейшим вологодским производителем и продавцом торфяных грунтов собственной зарегистрированной торговой марки TMGreenUP (копия Свидетельства на товарный знак № 487737, выданного Федеральной службой по интеллектуальной собственности (РОСПАТЕНТ), прилагается).

В линейки торфяных питательных грунтов TMGreenUP (ассортимент более 30 видов), выпускаемых ООО «ТД «Агрооптторг», присутствует торфяной грунт для рассады «Толстячок» (фото грунта для рассады прилагается). Дизайн данного грунта выполнен в едином фирменном стиле всей линейки торфяных питательных грунтов TMGreenUP с использованием уникальных фирменных элементов, индивидуально разработанных для нашей компании (полноцветное фото всего ассортимента грунтов прилагается). Дизайн упаковки грунта для рассады (лицевая часть) выполнен с использованием нескольких уникальных фирменных элементов, наносимых на упаковку нашей продукции. На лицевой части упаковки грунта для рассады изображена фотография подрастающей рассады.

В сравнении с упаковкой грунта «Крепыш» на упаковке торфяного грунта для рассады «Толстячок» представлен абсолютно другой сорт рассады (другой размер, другая форма листа, другая цветовая гамма). Данный элемент (фото подрастающей рассады) был приобретен 14 июня 2014 года на общедоступном фотобанке у собственника фотографии №30967099. На данный момент ООО «ТД «Агрооптторг» является единственным покупателем данной фотографии, с правами RF (фото скриншота фотобанка и документы, подтверждающие оплату, прилагаются).

Фотография подрастающей рассады на упаковке грунта «Толстячок» занимает примерно 50% площади лицевой части упаковки (у грунта «Крепыш» - 100% лицевой части упаковки). Кроме того, в верхней и в нижней части упаковки расположены фирменные, отличительные от всех, элементы, выполненные в виде изгибов и узоров (в форме завитушек). Данные отличительные элементы используются на каждой упаковке грунтов TMGreenUP (занимают примерно 30-40% на лицевой части упаковки) (полноцветное фото всего ассортимента грунтов прилагается).

В центре упаковки грунта «Толстячок» расположена фирменная отличительная плашка с внутренними фирменными узорами и наружными фирменными узорами (в виде завитушек). Эта фирменная отличительная плашка используется на каждой упаковке грунтов TM GreenUP. Она выполнена в другой цветовой гамме и в других оттенках желтого пантона по сравнению с грунтом «Крепыш».

Внутри фирменной отличительной плашки расположена надпись «Толстячок». Настоящая надпись выполнена единым фирменным цветом и шрифтом Souvenir. Данные фирменные цвет и шрифт Souvenir используются ООО «ТД «Агрооптторг» на каждой упаковке грунтов TM GreenUP и существенно отличаются от шрифта используемого ООО «ФАСКО» на грунте «Крепыш». В нижней части упаковки грунта «Толстячок» (под плашкой) расположен еще один единый фирменный элемент, используемый Обществом на каждой упаковке грунтов TMGreenUP - изогнутая лента с

надписью «полностью готовый к применению».

В верхней части упаковки грунта «Толстячок» (над плашкой) расположена надпись «ГРУНТ ДЛЯ РАССАДЫ». Настоящая надпись выполнена шрифтом Souvenir с использованием фирменной зеленой обводки. Данные шрифт Souvenir и фирменная зеленая обводка используются ООО «ТД «Агрооптторг» на каждой упаковке грунтов TMGreenUP. В сравнении с упаковкой грунта «Крепыш» настоящая надпись выполнена абсолютно другим шрифтом и стилем (пропорционально данная надпись на нашей упаковке занимает меньшее пространство в процентном соотношении к упаковке) грунта «Крепыш».

В нижней части упаковки грунта «Толстячок» также расположены фирменные значки (инфографика) и единица измерения содержимого упаковки. Такое расположение и количество значков, используемые на каждой упаковке грунтов TMGreenUP, полностью отличается от упаковки грунта «Крепыш».

Таким образом, упаковка грунта для рассады «Толстячок» ООО «ТД «Агрооптторг» выполнена в корпоративном стиле линейки TMGreenUP с использованием фирменных элементов линейки.

Сравнивая упаковки грунта «Толстячок» и грунта «Крепыш» (Общество не обнаружило сходства ни по одному элементу на упаковке).

Представители ООО «ТД «Агрооптторг» полагают, что Обществом нарушений антимонопольного законодательства не допущено.

Изучив доводы сторон, исследовав имеющиеся в материалах дела доказательства в их взаимосвязи и достаточности для принятия решения, Комиссия приходит к следующему.

Организационные и правовые основы защиты конкуренции определены Федеральным законом от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

Согласно части 1 статьи 2 Закона о защите конкуренции антимонопольное законодательство основывается на Конституции Российской Федерации, Гражданском кодексе Российской Федерации и состоит из настоящего Федерального закона, иных федеральных законов, регулирующих отношения, на которые распространяется указанный Федеральный закон.

Конституция России 1993 г. устанавливает право каждого на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности, а также запрет на экономическую деятельность, направленную на монополизацию и недобросовестную конкуренцию (статья 34).

К общим нормам Гражданского кодекса, на которых основано антимонопольное законодательство, относятся, в частности, статья 1 Гражданского кодекса, в соответствии с которой участники гражданских правоотношений при установлении, осуществлении и защите гражданских прав и при исполнении гражданских обязанностей должны действовать добросовестно; никто не вправе извлекать преимущество из своего незаконного или недобросовестного поведения.

Статьей 10 Гражданского кодекса установлено, что пределы осуществления гражданских прав ограничиваются недопущением их использования исключительно с

намерением причинить вред другому лицу, действуя в обход закона с противоправной целью, и иного заведомо недобросовестного осуществления гражданских прав (злоупотребление правом). Кроме того, данная статья прямо запрещает использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции.

Составной частью правовой системы Российской Федерации являются общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры России.

Российская Федерация, как участница Парижской Конвенция по охране промышленной собственности 1883 г., обязана обеспечить эффективную защиту от недобросовестной конкуренции. В соответствии с данной Конвенцией актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах. В частности, подлежат запрету все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смещение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента (пункт 1 части 3 статьи 10 bis).

Закон о защите конкуренции, определяя основы защиты конкуренции, направлен, в том числе на предупреждение и пресечение недобросовестной конкуренции. Целями настоящего Федерального закона являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков (статья 1).

[Закон](#) о защите конкуренции, формулируя требования для хозяйствующих субъектов при их вступлении в гражданско-правовые отношения с другими участниками гражданского оборота, устанавливает, запрет на недобросовестную конкуренцию ([статья 14](#) Закона).

Недобросовестной конкуренцией признаются 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 (статья 4 Закона).

При этом под самой конкуренции понимается 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. Товарный рынок - сфера обращения определенного товара (объекта гражданских прав, в том числе работы, услуги, предназначенного для введения в оборот) в границах которой, исходя из ряда возможностей либо целесообразности, приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами.

Одной из форм недобросовестной конкуренции, закрепленной в статье 14 Закона о защите конкуренции, является введение в заблуждение в отношении характера, способа и места производства, потребительских свойств, качества и количества товара или в отношении его производителей (пункт 2 части 1 статьи 14 Закона).

Материалами дела установлены следующие обстоятельства.

В соответствии со сведениями Единого государственного реестра юридических лиц по состоянию на 09.02.2015 г. ООО «ФАСКО» и ООО «ТД «Агрооптторг» осуществляют деятельность агентов по оптовой торговле удобрениями, пестицидами и прочими агрохимикатами (код 51.12.32). В соответствии с данными соответствующих свидетельств на товарный знак (знак обслуживания) «Крепыш» и «Толстячок» указанные знаки зарегистрированы для одного класса МКТУ 01 – почва для выращивания растений (а именно: грунт для рассады овощных и цветочных культур). Ряд приобщенных к материалам дела документов (реестры контрагентов, справки о реализации товара) также свидетельствуют о том, что и Заявитель и Ответчик осуществляют один вид деятельности по реализации взаимозаменяемого товара. ООО «ТД «Агрооптторг» осуществляет реализацию грунта для рассады «Толстячок» в основном в следующих регионах: Архангельская область, Вологодская область, Республика Коми, Костромская область, Московская область, Ярославская область, Новгородская область, Санкт-Петербург, Москва (по данным, представленным ООО «ТД «Агрооптторг»). Во всех указанных регионах осуществляется и реализация конкурентом грунта «Крепыш». Соответственно, данные хозяйствующие субъекты являются конкурентами, осуществляющим свою деятельность на одном товарном рынке реализации почвы для выращивания растений (грунта для рассады) в соответствующих географических границах. Наличие конкурентных отношений не оспаривается Сторонами по делу.

Как следует из приобщенных к материалам дела регистрационным документам (Свидетельства на товарный знак (знак обслуживания) № 176148, Приложений к Свидетельству) правообладателями товарного знака «Крепыш» с 1999 г. являлось Индивидуальное частное предприятие Ершова П.Ю. «ФАСКО», с 2008 г. - Общество с ограниченной ответственностью «ФАСКО+». Настоящее Свидетельство выдано, в том числе в отношении таких товаров как почва, грунт для проращивания растений (Класс МКТУ 01).

В соответствии с договором подряда № 041209 от 04.12.2009, по заказу заключенному между ООО «Бренд Лаб» (Исполнитель) и ООО «ФАСКО+» (Заказчик), Исполнителем согласно техническому заданию № 3 (приложение к настоящему договору) выполняется установленный состав работ, в том числе по разработке 2-х концепций редизайна логотипов и упаковки марки «Крепыш». Утвержденные Заказчиком как окончательные концепция редизайна марки «Крепыш» и дизайн 2-х упаковок являются результатом работ. В соответствии с условиями указанного договора стороны по окончанию установленных работ был составлен и подписан Акт о выполнении работ от 27.09.2010. Согласно данному Акту результатом работ, проведенных Исполнителем, является утвержденный Заказчиком вариант дизайна логотипа и упаковки «Крепыш», указанный (иллюстрированный) в настоящем Акте. Договором предусмотрено, что исключительные права на созданный результат интеллектуальной деятельности Исполнитель передает Заказчику в полном объеме.

Материалами дела установлено, что регистрантом продукции грунта «Крепыш» является ООО «ФАСКО+», а ее изготовителем – ООО «ФАСКО». Реализация (выпуск) товара грунта «Крепыш» в упаковке утвержденного дизайна осуществляется с 2011 г., соответствующий товар представляется в фирменных каталогах с 2012 г.

В соответствии с имеющимися в материалах дела документами установлено, что в состав аффилированных с ООО «ФАСКО» лиц, принадлежащих к той группе лиц, к которой принадлежит Общество, входят в том числе: Общество с ограниченной ответственностью «ФАСКО+», Общество с ограниченной ответственностью «Гарден Ритейл Сервис».

Между ООО «ТД «Агрооптторг» (дистрибьютор) и ООО «Гартен Ритейл Сервис» (поставщик) было заключено дистрибьюторское соглашение № 3456 (Договор поставки товаров для сада и огорода) от 01.01.2011 г. в соответствии с которым осуществлялась приобретение товара, в том числе и грунта «Крепыш». Условиями данного соглашения предусмотрено, что дистрибьютор признает исключительные права поставщика и иных аффилированных с ним лиц на образцы упаковки и дизайн товара как интеллектуальную собственность, которую он может использовать только в связи с продвижением, хранением, распространением и продажей товара, не приобретая при этом каких-либо прав. При этом территорией продаж товара согласно приложениям № 2 от 01.01.2011 и 21.12.2011 к соглашению являются Вологодская область, Архангельская область, республика Коми. В соответствии с представленной из ИС:7ПП(1С-8) справкой реализация грунта «Крепыш» осуществлялась в период с 04.08.2011 по 28.02.2013 г.

На заседании Комиссии Стороны пояснили, что в настоящее время на основе данного соглашения осуществляется поставка иного ассортимента товара, грунт «Крепыш» с марта 2013 г. дистрибьютором не приобретается.

Из данных документов следует, что ООО «ТД «Агрооптторг» на протяжении полутора лет осуществлял реализацию грунта «Крепыш» в рассматриваемой дизайнерской упаковке на территории указанных субъектов Северо-Западного Федерального округа, и соответственно осознавал, что данный товар с учетом его внешнего вида узнаваем и имеет своих покупателей (имеется определенный уровень спроса).

По информации, представленной ООО «ТД «Агрооптторг», реализацию грунта «Толстячок» Общество начало осуществлять с января 2014 г. и сразу же в упаковке настоящего дизайна. В своих объяснениях по поводу используемого дизайна упаковки грунта «Толстячок» ООО «ТД «Агрооптторг» сослалось на договор № SYN-23042013-12320 от 23.04.2013 г., заключенный с Обществом с ограниченной ответственностью «Синапс», в соответствии с которым, последнее разработало дизайн упаковки для рассады, в том числе концепцию дизайна упаковки. Вместе с тем, по мнению Комиссии, указанное обстоятельство не может влиять на правовую оценку рассматриваемых действий Ответчика. Кроме того, Комиссия не принимает во внимание пояснения ООО «ТД «Агрооптторг» о том, что дизайн упаковки грунта «Толстячок» выполнен в одной фирменной линейке оформления соответствующей продукции, выпускаемой под товарным знаком (знаком обслуживания) «GreenUp», поскольку внешний дизайн упаковки последней имеет существенные различия.

Из имеющихся в настоящем деле доказательств, в том числе образцов упаковок, фотографий грунта «Крепыш» и «Толстячок», следует, что упаковка грунта «Толстячок» исполнена с копированием общих композиционных построений упаковки грунта «Крепыш», в том числе, использовано идентичное цветовое решение, повторены характерные оригинальные изобразительные элементы: использован общий светло-зеленый фон одного вида листьев растений с центральной широкой желтой полосой, на которую нанесено зеленого цвета буквами наименование грунта, размещение надписи о назначении товара по центру светлыми соразмерными буквами «Грунт для рассады». При этом Заявитель (ООО «ФАСКО» и его аффилированные лица) начал производство товара – грунта с использованием указанного дизайна упаковки значительно ранее Ответчика и приобрел известность у потребителей, а сам дизайн товара – различительную способность.

ООО «ТД «Агрооптторг» в соответствии со Свидетельством на товарный знак (знак обслуживания) № 535114 от 19.02.2015 является правообладателем товарного знака «Толстячок» выданного по Классу МКТУ 01 – почва для выращивания растений (а

именного грунт для рассады овощных и цветочных культур). Наличие у Ответчика данного регистрационного документа Комиссия оценивает в качестве дополнительного доказательства существующих конкурентных отношений между Сторонами настоящего дела по реализации на рынке соответствующих взаимозаменяемых товаров. Между тем, наличие зарегистрированного права на результат интеллектуальной деятельности также не влияет на правовую оценку допущенных со стороны ООО «ТД «Агрооптторг» действий по нарушению пункта 2 части 1 статьи 14 Закона о защите конкуренции. В данном случае обязательным условием применения запрета, предусмотренного указанной нормой, является то, что внешнее оформление товара хозяйствующего субъекта, копируемое или имитируемое конкурентом во внешнем оформлении собственного товара, а также внешнее оформление товара последнего не подлежат правовой охране на территории России в качестве зарегистрированного объекта промышленной собственности, результата интеллектуальной деятельности – товарного знака (знака обслуживания), но при этом такой товар в своем внешнем оформлении определенное время используется, приобрел различительную способность и известность у потребителей.

Заявителем в качестве доказательства, подтверждающего факт недобросовестной конкуренции со стороны Ответчика, представлен отчет о результатах исследования фондом «ВЦИОМ» общественного мнения о сходстве/различии двух упаковок грунта, а также возможности введения в заблуждение респондентов относительно производителей тестируемых упаковок грунта «Крепыш» производства ООО «ФАСКО» и «Толстячок» производства ООО «ТД «Агрооптторг». Опрос был проведен в ноябре 2014 г. среди покупателей грунта для рассады численностью 1500 человек в различных населенных пунктах Федеральных округов, в том числе в Великом Новгороде, Архангельске, Санкт-Петербурге, Москве и иных.

Комиссия считает представленный документ надлежащим доказательством по настоящему делу, свидетельствующим о совершении Ответчиком акта недобросовестной конкуренции. Комиссия принимает во внимание основные выводы, сделанные по результатам проведенного опроса, в том числе следующие: у каждого десятого опрошенного (9,5 %) при демонстрации изображения грунта «Толстячок» без указания его названия возникли ассоциации с грунтом «Крепыш» и лишь 3,8 % опрошенных ассоциируют изображение с грунтом «Толстячок»; грунт для рассады «Крепыш» знают три человека из десяти (28,4 %), в качестве отличительного элемента четверть респондентов (23 %) отметили сочетание цветов, грунт для рассады «Толстячок» знаком каждому седьмому (15,1 %); в целом, подавляющее большинство опрошенных (82,6 %) полагают, что тестируемые упаковки сходны между собой по внешнему виду. Основным сходным элементом упаковок грунта респонденты считают цветовое сочетание – на него указали 65,8 % ответивших, желтую полосу как сходный элемент выбрал каждый пятый респондент (19 %); мнения, что данные товары принадлежат одному производителю, придерживаются в целом более половины опрошенных (56,9 %), каждый второй участник опроса (50,4 %) полагает, что грунт для рассады «Толстячок» производит либо компания «ФАСКО» (28,5 %), либо другая компания с разрешения «ФАСКО» (21,9 %); в целом три четверти респондентов (73,2 %) полагают, что могли быть перепутаны данные грунты при покупке. По мнению большинства опрошенных (76,8 %) они могли бы воспринять данные грунты как линейку товаров одного производителя. Более того, если в магазине продавец предложит грунт «Толстячок» вместо грунта «Крепыш» семь человек из десяти (70,1%) изменят свое решение о покупке грунта «Крепыш» и приобретут грунт «Толстячок», данный факт свидетельствует о высокой взаимозаменяемости тестируемых продуктов; треть участников опроса (31,4 %) придерживаются точки зрения, что раньше на рынке

появился грунт «Крепыш». Большинство респондентов в той или иной степени (73,3 %) полагают, что дизайн упаковки грунта «Толстячок» разрабатывался с учетом дизайна грунта «Крепыш»; По мнению подавляющего большинства опрошенных (79,1 %) присутствие в магазинах данных товаров создает возможность введения потребителей в заблуждение относительно их производителей.

Результаты данного исследования в целом подтверждают доводы о том, что грунт «Крепыш», появившийся на рынке ранее грунта «Толстячок», является более узнаваемым среди потребителей товаром; данный товар имеет оригинальное дизайнерское оформление (цветовые и изобразительные элементы); наличие на рынке грунта «Толстячок» в упаковке во многом идентичного дизайна вводит потребителей в заблуждение относительно его производителя.

Довод ООО «ТД «Агрооптторг» о том, что введение потребителя в заблуждение относительно производителя товара невозможно ввиду того, что информация об изготовителе товара указана на обратной стороне упаковки данного товара, Комиссией не принимается в силу доказательств обратного (результаты исследования фондом «ВЦИОМ» общественного мнения).

Из приобщенных к материалам настоящего дела документов, представленных Заявителем, следует, что указанные действия Ответчика могут причинить конкуренту убытки.

Комиссия оценивает все представленные доказательства по своему внутреннему убеждению, при этом никакое доказательство не имеет заранее установленной силы.

Представленные Ответчиком заключения экспертов, патентных поверенных и рецензии не опровергают выводы, указанные в отчете Фонда «ВЦИОМ». Кроме того, ряд представленных ООО «ТД «Агрооптторг» экспертных заключений по сравнительному анализу упаковки грунта «Крепыш» и «Толстячок» касаются рассмотрения вопроса правомерности использования результатов интеллектуальной деятельности – товарных знаков (знаков обслуживания) «Крепыш» и «Толстячок». В соответствии с приказом Управления № 01 от 12.01.2015 настоящее дело в отношении ООО «ТД «Агрооптторг» было возбуждено по признакам нарушения пункта 4 части 1 статьи 14 Закона о защите конкуренции (продажа, обмен или иное введение в оборот товара, если при этом незаконно использовались результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ, услуг).

Между тем, руководствуясь пунктом 4 части 1 статьи 47 Закона о защите конкуренции, Комиссия вправе отложить рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства, если в ходе рассмотрения дела в действиях (бездействии) ответчика по делу обнаружены признаки иного нарушения антимонопольного законодательства, чем нарушение, по признакам которого было возбуждено дело. С учетом того, что при рассмотрении настоящего дела, Комиссией в действиях Ответчика были выявлены признаки нарушения пункта 2 части 1 статьи 14 Закона о защите конкуренции (введение в заблуждение в отношении характера, способа и места производства, потребительских свойств, качества и количества товара или в отношении его производителей), рассмотрение дела неоднократно откладывалось и Ответчику предлагалось представить, в том числе дополнительные письменные пояснения относительно действий, содержащих признаки указанного правонарушения. По поставленному Комиссией вопросу ООО «ТД «Агрооптторг» были представлены письменные пояснения, приобщенные к материалам настоящего дела.

С учетом всех установленных обстоятельств дела, Комиссия полагает, что ООО «ТД «Агрооптторг», реализуя товар – грунт для рассады «Толстячок» в упаковке дизайна, способного ввести в заблуждение в отношении конкурента – производителя грунта «Крепыш», осуществляет акт недобросовестной конкуренции, не допустимый всеми указанными выше нормами антимонопольного законодательства.

На основании изложенного, руководствуясь пунктом 2 части 1 статьи 14, статьей 23, статьей 39, статьей 39.1, статьями 41, 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать общество с ограниченной ответственностью «Торговый дом «Агрооптторг» нарушившим пункт 2 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Выдать обществу с ограниченной ответственностью «Торговый дом «Агрооптторг» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

Председатель Комиссии

И.А. Смышляева

Члены Комиссии:

М.И. Докшин

А.А. Власов

М.В. Ласкин

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в арбитражный суд.