

ИП <...>

г.Рубцовск, 658207

ЗАОр «НП НЧ КБК им. С.П. Титова»

Народная ул., 1

г.Набережные Челны, 423800

Республика Татарстан

РЕШЕНИЕ по делу № 022/01/14.6-107/2021

Резолютивная часть решения оглашена 16 ноября 2021г. г.Барнаул

В полном объеме решение изготовлено 26 ноября 2021г.

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

председатель Комиссии:

<...> – врио заместителя руководителя управления,

члены Комиссии:

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

<...> – 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 туалетной бумаги собственного производства под наименованием «стандарт НАБЕРЕЖНЫЕ ОГНИ»,

с участием посредством видеоконференцсвязи представителя ЗАОр «НП НЧ КБК им. С.П. Титова», Республика Татарстан, 423800, г.Набережные Челны, Народная ул., 1, ОГРН 1021602014500, ИНН 1650017638, <...> по доверенности № 42/02-230 от 12.01.2021г.,

в отсутствие представителей ответчика - ИП <...>, Алтайский край, 658207, г.Рубцовск, Октябрьская ул., 112-9, ОГРНИП 308220906000075, ИНН 220902016430 (извещена надлежащим образом),

УСТАНОВИЛА:

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 о факте изготовления и реализации ИП <...> туалетной бумаги 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 <...>.

Рассмотрение дела назначено на 18 марта 2021 года в 15 часов 30 минут.

18 марта 2021 года рассмотрение дела отложено до 14 часов 00 минут 08 апреля 2021 года по мотивированному ходатайству представителя ответчика по причине невозможности предоставления истребуемых определением документов и материалов в связи с нахождением ИП <...> за пределами Алтайского края.

07 апреля 2021 года ИП <...> посредством электронной почты заявлено ходатайство о приобщении к материалам дела истребуемых определением антимонопольного органа копий документов и материалов, в частности:

- декларации от 25.06.2019г. о соответствии бумаги туалетной, в том числе под наименованием «стандарт НАБЕРЕЖНЫЕ ОГНИ», требованиям ГОСТ Р 52354-2005;
- сертификат соответствия от 28.06.2019г. бумаги туалетной, в том числе под наименованием «стандарт НАБЕРЕЖНЫЕ ОГНИ», требованиям ГОСТ Р 52354-2005;
- упаковки туалетной бумаги «стандарт НАБЕРЕЖНЫЕ ОГНИ»;
- объем производства туалетной бумаги «стандарт НАБЕРЕЖНЫЕ ОГНИ» за 2020 год;
- перечень покупателей туалетной бумаги «стандарт НАБЕРЕЖНЫЕ ОГНИ» за 2020 год;
- технические условия «БУМАГА ТУАЛЕТНАЯ» ТУ 5436-001-0158845331-2010.

08 апреля 2021 года Комиссией Алтайского краевого УФАС России копии представленных ИП <...> документов и материалов приобщены к материалам дела; Комиссия обязала индивидуального предпринимателя осуществить досыл указанных документов почтовой связью, в том числе упаковок (этикеток) туалетной бумаги в спорном дизайне в натуральном виде.

08 апреля 2021 года рассмотрение дела отложено до 14 часов 00 минут 20 мая 2021 года в связи с необходимостью истребования у ИП <...> документов и материалов, связанных с разработкой и введением в гражданский оборот туалетной бумаги «стандарт НАБЕРЕЖНЫЕ ОГНИ» в спорной упаковке, а также необходимостью направления запроса в Роспатента по вопросу сходства до степени смешения дизайна упаковок туалетной бумаги, производимой ИП <...> и

ЗАОР «НП НЧ КБК им. С.П. Титова».

20 мая 2021 года рассмотрение дела отложено по причине отсутствия на дату заседания ответа из Роспатента. Рассмотрение дела назначено на 17 июня 2021 года в 15 часов 00 минут.

17 июня 2021 года лица, участвующие в деле, на заседание Комиссии не явились, о дате, времени и месте его рассмотрения извещены надлежащим образом.

Представителем ответчика 17 июня 2021 года заявлено ходатайство о рассмотрении дела с использованием систем видео-конференц-связи. В связи с чем, на электронный адрес представителя ИП <...> направлена ссылка на подключение к видеоконференции <https://fas2.tconf.rt.ru/c/4365048862>, однако, подключение в назначенное время не состоялось по техническим причинам, возникшим у представителя ответчика.

Вместе с тем, Комиссией принято решение о проведении заседания в отсутствие надлежащим образом извещенных о дате, времени и месте рассмотрения дела лиц, участвующих в деле.

17 июня 2021 года Комиссией установлен факт поступления 07 июня 2021 года в антимонопольный орган Справки, подготовленной в рамках полномочий Федеральной службы по интеллектуальной собственности, согласно которой 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, Комиссия пришла к выводу об отсутствии в действиях ИП <...>, способных вызвать смешение на рынке реализации туалетной бумаги с товарами заявителя, признаков нарушения пункта 1 статьи 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции» (далее – Закон 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, Комиссией установлено, что спорные этикетки выполнены в одной цветовой гамме, выдержаны в одном стиле, что может вызвать смешение товаров двух производителей. В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 47 Закона о защите конкуренции, рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства отложено в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств сходства с точки зрения восприятия обычного потребителя.

Рассмотрение дела назначено на 04 августа 2021 года в 14 часов 00 минут.

Алтайским краевым УФАС России на официальном сайте [www.altk.fas.gov.ru](http://www.altk.fas.gov.ru) и официальной странице в социальной сети ВКонтакте <https://vk.com/club147941717> в период с 21 июня по 12 июля 2021 года проведен опрос общественного мнения относительно сходства или различия упаковок туалетной бумаги разных производителей.

28 июля 2021 года заявителем в материалы дела предоставлено Экспертное заключение № 196/2021 патентного поверенного <...> о сходстве до степени смешения упаковки туалетной бумаги производства ИП <...> и туалетной бумаги производства ЗАОр «НП НЧ КБК им. С.П. Титова». Скан-копия заключения направлена посредством электронной почты представителю ответчика для ознакомления.

04 августа 2021 года в заседание Комиссии представитель заявителя не явился, заявлено ходатайство о рассмотрении дела в его отсутствие. Общество доводы заявления поддержало в полном объеме, на заявленных требованиях настаивало (вх. № 218802 от 04.08.2021г.).

Представитель ответчика, принявший участие в заседании посредством видеоконференц-связи, заявил ходатайство об отложении рассмотрения дела по причине необходимости подготовки позиции по делу в связи с представлением заявителем в материалы дела экспертного заключения, а также рассмотрением вопроса о проведении ответчиком экспертизы.

В порядке статьи 47 Закона о защите конкуренции рассмотрение дела отложено до 14 часов 00 минут 07 сентября 2021 года.

03 сентября 2021 года ответчиком в материалы дела представлено заключение патентного поверенного № 318/2021 от 31.08.2021г., согласно которому упаковки туалетной бумаги производства ИП <...> и производства ЗАОр «НП НЧ КБК им. С.П. Титова» не являются схожими до степени смешения.

07 сентября 2021 года Комиссия, учитывая отсутствие явки на заседании Комиссии представителя заявителя, и с целью соблюдения баланса прав и интересов лиц, участвующих в деле, рассмотрение дела отложила для ознакомления заявителя с заключением патентного поверенного № 318/2021 от 31.08.2021г.

Рассмотрение дела назначено на 15 часов 30 минут 21 сентября 2021 года.

21 сентября 2021 года на заседании Комиссии представитель заявителя доводы, изложенные в заявлении, поддержал в полном объеме, на заявленных требованиях настаивал. В отношении заключения патентного поверенного № 318/2021 от 31.08.2021г. пояснил, что ЗАОр «НП НЧ КБК им. С.П. Титова» производит туалетную бумагу с этикеткой в сине-розовом цвете более 20 лет и никогда на этикетке черного цвета не присутствовало, данный цвет технически напечатать невозможно, поэтому просит не принимать в качестве доказательств заключение патентного поверенного, в котором сравнивались этикетки туалетной бумаги заявителя и ответчика, где на упаковке туалетной бумаги заявителя описательная информация о производителе и товаре выполнена буквами черного цвета, при этом информация о производителе – заглавными буквами.

Представитель ответчика на заседании Комиссии с нарушением индивидуальным предпринимателем запрета на недобросовестную конкуренцию не согласился, пояснив, что отсутствие сходства этикеток как минимум по 12 критериям подтверждает заключение патентного поверенного; относительно того, каким образом представлялись эксперту сравниваемые образцы, пояснил, что данным вопросом занималась непосредственно ИП <...>, ею была предоставлена туалетная бумага собственного производства, а также туалетная бумага

производства ЗАОр «НП НЧ КБК им. С.П. Титова», приобретенная у продавцов; чеки имеются.

Комиссия, изучив материалы дела, заслушав доводы представителей, рассмотрение дела отложила до 14 часов 20 минут 05 октября 2021 года по причине истребования у ответчика образцов туалетной бумаги, этикетки которых подлежали сравнению патентным поверенным, а также документов, на основании которых туалетная бумага приобреталась. В связи с чем, ИП <...> в срок до 28 сентября 2021 года предложено представить в управление следующие документы и материалы:

- образцы туалетной бумаги производства ИП <...> и производства ЗАОр «НП НЧ КБК им. С.П. Титова», которые подлежали сравнению патентным поверенным, что отражено в заключении № 318/2021 от 31.08.2021г.;
- документы, на основании которых ИП <...> была приобретена туалетная бумага производства ЗАОр «НП НЧ КБК им. С.П. Титова», переданная для проведения исследования (товарный чек, счет на оплату, квитанция об оплате (чек) и пр.), адрес магазина, сведения о продавце.

05 октября 2021 года представителем ИП <...> заявлено ходатайство об отложении рассмотрения дела по причине занятости в назначенное время в судебном заседании по делу № А03-20450/2019. Комиссия, разрешив поступившее ходатайство, в порядке статьи 47 Закона о защите конкуренции рассмотрение дела отложила до 15 часов 00 минут 18 октября 2021 года.

18 октября 2021 года заседание Комиссии в режиме видеоконференцсвязи не состоялось по техническим причинам, в связи с чем Комиссия рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства отложила до 14 часов 00 минут 25 октября 2021 года.

25 октября 2021 года лица, участвующие в деле, поддержали ранее озвученные позиции по делу; заявитель настаивал на удовлетворении заявленных требований, ответчик нарушение антимонопольного законодательства отрицал.

Комиссия, исследовав материалы и обстоятельства дела, установила, что совокупность имеющихся в деле № 022/01/14.6-107/2021 доказательств свидетельствует о признаках нарушения ИП <...> запрета на недобросовестную конкуренцию, установленного частью 2 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции, и выражается в копировании дизайна упаковки туалетной бумаги «из НАБЕРЕЖНЫХ ЧЕЛНОВ» производства заявителя при производстве и реализации туалетной бумаги собственного производства под наименованием «стандарт НАБЕРЕЖНЫЕ ОГНИ», что создает угрозу смешения товаров двух разных производителей на рынке.

В связи с чем, Комиссия приняла заключение об обстоятельствах дела и в соответствии с частью 3 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции рассмотрение дела отложила до 16 часов 00 минут 16 ноября 2021 года, предложив лицам, участвующим в деле, в соответствии с частью 5 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции представить пояснения, иные доказательства и доводы в письменной форме в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела.

16 ноября 2021 года в материалы дела поступили письменные пояснения (возражения) ИП Слёта О.В. в отношении обстоятельств, изложенных в заключении, с которыми индивидуальный предприниматель не согласен, считает отказ Комиссии от представленного ответчиком заключения патентного поверенного при подготовке заключения об обстоятельствах дела неправомерным, выборочным, поскольку исследование обозначений и тем и другим экспертом производилось одних и тех же подходов, используемых для оценки сходства сравниваемых обозначений, применяемых также при сравнении товарных знаков (более подробно доводы изложены в пояснениях (вх. № 2112717 от 16.11.2021г.).

16 ноября 2021 года представитель ответчика на рассмотрение дела не явился, о дате, времени и месте его рассмотрения извещен надлежащим образом.

Присутствующий в заседании Комиссии представитель заявителя доводы заявления поддержал, на заявленных требованиях настаивал; с принятым Комиссией заключением об обстоятельствах дела согласился в полном объеме.

Оценив в совокупности и во взаимосвязи имеющиеся в деле доказательства, применив нормы антимонопольного законодательства, Комиссия Алтайского краевого УФАС России приходит к следующим выводам.

Хозяйствующие субъекты ЗАОр «НП НЧ КБК им. С.П. Титова» и ИП <...> 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 – полное фирменное наименование ЗАКРЫТОЕ АКЦИОНЕРНОЕ ОБЩЕСТВО РАБОТНИКОВ «НАРОДНОЕ ПРЕДПРИЯТИЕ НАБЕРЕЖНОЧЕЛНИНСКИЙ КАРТОННО-БУМАЖНЫЙ КОМБИНАТ им. С.П.ТИТОВА», ОГРН 1021602014500, ИНН 1650017638, адрес (место нахождения) 423800, Республика Татарстан, г.Набережные Челны, Народная ул., 1, дата регистрации 23.10.2001г., основной вид деятельности – производство гофрированной бумаги и картона, бумажной и картонной тары (код ОКВЭД 17.21), дополнительные виды деятельности, в том числе – производство бумаги и картона (код ОКВЭД 17.12), производство бумажных изделий хозяйственно-бытового и санитарно-гигиенического назначения (код ОКВЭД – 17.22).

Ответчик – ИНДИВИДУАЛЬНЫЙ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬ <...>, ОГРНИП 308220906000075, ИНН 220902016430, место жительства: Алтайский край, г.Рубцовск, дата регистрации 29.02.2008г., основной вид деятельности – производство прочих изделий из бумаги и картона (код ОКВЭД 17.29).

Факт осуществления указанными хозяйствующими субъектами деятельности на рынке производства и реализации туалетной бумаги материалами дела подтвержден.

С учетом изложенного, хозяйствующие субъекты – 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, 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.

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.

При смешении продукция хозяйствующего субъекта по тем или иным параметрам настолько напоминает продукцию конкурента, что потребитель способен принять его товар за товар конкурента.

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](http://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 ИП <...>, 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.

Комиссия, визуально 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 сходства за счет графического и художественного оформления, что влечет вероятность смешения на рынке товаров двух разных производителей.

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

Для установления факта нарушения достаточно опасности, а не реального смешения спорных обозначений обычными потребителями соответствующих товаров. При этом смешение возможно, если в целом, несмотря на отдельные отличия, потребитель может полагать, что обозначение используется одним и тем же лицом или лицами, связанными с лицом, которому принадлежит обозначение.

Тем самым, действия ИП <...>, связанные с имитацией 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», указывают на нарушение 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 добросовестности, 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.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать актом недобросовестной конкуренции, запрет которой установлен пунктом 2 статьи 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции», действия ИП <...>, связанные с имитацией 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».
2. Выдать ИП <...> предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Алтайского

краевого УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренного статьей 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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 <...>