**ОПРЕДЕЛЕНИЕ**

**о назначении дела № 058/01/14.6-234/2019 о нарушении**

**антимонопольного законодательства к рассмотрению**

29.05.2019 г. г. Пенза

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Пензенской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства

УСТАНОВИЛ:

В антимонопольное управление обратилось с заявлением АО «Полисорб» в отношении ООО «Фармацевтическая фабрика» в связи с недобросовестной конкуренцией, связанной с копированием внешнего вида продукции Общества.

АО «Полисорб» является производителем биологически активный добавок под наименованием «Полисорб».

АО «Полисорб» принадлежат авторские права на дизайн упаковки, созданной по договору авторского заказа от 15 января 2014 и утвержденной органами управления в 2014 г.

АО «Полисорб» стало известно, что ООО «Фармацевтическая фабрика» (юридический адрес: 440068. г. Пенза, пр-кт Строителей, д. 30 оф. 127, ИНН 5835090892) является изготовителем биологически активных добавок «Новосорб». Сведения об изготовлении указанных БАДов содержатся на упаковках соответствующих товаров.

По мнению Заявителя внешнее оформление БАДов «НОВОСОРБ» является сходным с внешним оформлением продукции под наименованием «ПОЛИСОРБ».

В качестве доказательства экспертное заключение патентного поверенного от 09.01.2019 года, которое содержит вывод, что установлена вероятность введения потребителей в заблуждение относительно товара, а также его изготовителя при приобретении ими продукции, маркированной обозначениями и «НОВОСОРБ».

Также Заявителем представлен опрос, проведенный Фондом «ВЦИОМ». По данным опроса респондентов о мнении респондентов о сходстве/различии упаковок препаратов, на которых используются тестируемые обозначения, а также о возможности введения в заблуждение потребителей относительно их производителей (далее - Опрос ВЦИОМ). По данным Опроса ВЦИОМ две трети участников опроса (66%) отмечают ту или иную степень сходства упаковок препаратов ПОЛИСОРБ и НОВОСОРБ. Четверо из десяти

респондентов (40%) полагают, что препараты в тестируемых упаковках выпускаются одной компанией или связанными между собой компаниями. Треть респондентов (33%) допускают возможность перепутать при покупке препаратов в тестируемых упаковках. Более половины опрошенных (57%) допускают, что могли бы воспринять препараты в тестируемых упаковках в качестве линейки продукции одного производителя.

По запросу Пензенского УФАС России ФГБУ «Федеральный институт промышленной собственности» была подготовлена справка по результатам исследования внешнего оформления биологически активных добавок «ПОЛИСОРБ» и «НОВОСОРБ» (далее Справка ФИПС от 17.05.2019).

Согласно Справке ФИПС от 17.05.2019 в результате исследования установлено сходство до степени смешения упаковок биологически активных добавок «ПОЛИСОРБ» и «НОВОСОРБ» в силу общего зрительного впечатления, вызванного сходством изобразительных элементов (геометрических фигур – полос/прямоугольников), а также сходством композиционного расположения словестных и изобразительных элементов.

Согласно части 1 статьи 10 ГК РФ не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом). Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

Добросовестность участников гражданских правоотношений и разумность их действий предполагаются (часть 5 статьи 10 ГК РФ).

Частью 3 статьи 1 ГК РФ определено, что при установлении, осуществлении и защите гражданских прав и при исполнении гражданских обязанностей участники гражданских правоотношений должны действовать добросовестно. В соответствии со статьей 10.bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883 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 смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента.

Согласно пункта 9 статьи 4 Федерального закона "О защите конкуренции" недобросовестной конкуренцией являются 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.

АО «Полисорб» и ООО «Фармацевтическая фабрика» являются производителями биологически активных добавок. Таким образом, данные хозяйствующие субъекты являются конкурентами.

ООО «Фармацевтическая фабрика», производя, реализуя и предлагая к продаже биологически активную добавку «НОВОСОРБ» в упаковке, скопированной с упаковки конкурента, может получать необоснованные конкурентные преимущества при осуществлении предпринимательской деятельности, нарушать обычаи делового оборота, требования добропорядочности, разумности и справедливости.

Согласно пункту 2 статьи 14.6 Федерального 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 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-конкурента и (или) его товар.

В действиях ООО «Фармацевтическая фабрика» усматриваются признаки нарушения пункта 2 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции, выразившегося в недобросовестной конкуренции путем совершения действий, способных вызвать смешение с продукцией конкурента путем копирования упаковки товара, вводимого в гражданский оборот субъектом-конкурентом.

На основании изложенного, Пензенским УФАС России издан приказ от 24.05.2019 года № о возбуждении дела и создании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам недобросовестной конкуренции и нарушения ООО «Фармацевтическая фабрика» (ИНН 5835090892, г. Пенза, проспект Строителей, 30, оф. 127) требований пункта 2 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции.

Руководствуясь частью 13 статьи 44 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ОПРЕДЕЛИЛ:

**1.** Назначить дело № 058/01/14.6-234/2019 к рассмотрению на **__.07.2019** г. в 14 час. 00 мин. по адресу: г. Пенза, ул. Урицкого, 127, к. 304.

**2.** Привлечь к участию в рассмотрении дела в качестве:

Ответчика: ООО «Фармацевтическая фабрика» (ИНН 5835090892, г. Пенза, проспект Строителей, 30, оф. 127);

Заявителя: АО «Полисорб» (ИНН 7453032363, Челябинская область, г. Копейск, ул. Томская, 14, 456652)

3. **ООО «Фармацевтическая фабрика»** представить в срок **до 21 июня 2019 г** следующие документы и материалы:

1. перечень фактических видов деятельности, осуществляемых Обществом;
2. письменное объяснение по факту производства БАДов «ПОЛИСОРБ» путем копирования упаковки товара конкурента;
3. разрешительные документы на производство указанной продукции (декларация о соответствии и т.п.);
4. образцы указанной продукции (фото), оригиналы на обозрение Комиссии на заседание;
5. перечень оптовых покупателей, которым в 2018-2019 гг. была реализована указанная продукция (с указанием ИНН и подробного адреса);
6. география распространения указной продукции;
7. указать дату начала выпуска и объемы продаж указанной продукции в натуральных и стоимостных показателях в разрезе по кварталам;
8. каталоги и иной демонстрационный материал, содержащий указанную продукцию;
9. - иные документы, материалы и пояснения по рассматриваемому делу.

**4. АО «Полисорб»** представить в срок **до 21 июня 2019 г** следующие документы и материалы, в том числе касающиеся деятельности филиалов:

1. письменные пояснения о возможности получения убытка или нанесения вреда деловой репутации вследствие копирования ООО «Фармацевтическая фабрика» упаковки указанной продукции;
2. образцы продукции (фото, оригиналы на обозрение Комиссии на заседание), упаковка которой скопирована конкурентом;
3. перечень оптовых покупателей, которым в 2018-2019 гг. была реализована продукция, которая скопирована конкурентом;
4. география распространения продукции, которая скопирована конкурентом.

**Явка сторон по делу или их представителей (с доверенностью на участие в рассмотрении дела) обязательна.**

**Все документы представляются в подлинниках или надлежаще заверенных копиях с сопроводительным письмом за подписью руководителя предприятия.**

**Непредставление запрашиваемой информации либо представление заведомо недостоверных сведений влечет за собой ответственность, предусмотренную статьей 19.8 Кодекса Российской**

**Федерации об административных правонарушениях.**

Председатель Комиссии