

18 февраля 2014г.

г.

Самара

Резолютивная часть решения оглашена 18 февраля 2014 года

В полном объеме решение изготовлено 4 марта 2014 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Самарской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии -,

Члены Комиссии:,

в присутствии представителей:

заявителя по делу – ООО "Бытовая химия" :,

ответчика по делу – ООО «МОС групп»:.....,

заинтересованного лица по делу - ООО «Агрохимснаб»:.....,

рассмотрев дело № 107-10024-13/8 по признакам нарушения Обществом с ограниченной ответственностью «МОС групп» части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Самарской области (далее - Управление) поступило заявление Общества с ограниченной ответственностью «Бытовая химия» (далее – Заявитель; - ООО «Бытовая химия»), содержащее сведения о наличии признаков недобросовестной конкуренции в действиях Общества с ограниченной ответственностью «МОС групп» (далее – Ответчик; - ООО «МОС групп»), выразившихся в введении в заблуждение в отношении производителя средства бытовой химии - отбеливателя «Белизна», путем незаконного использования упаковки с этикеткой для маркировки своей продукции (средство отбеливающее «Белизна») схожей с упаковкой и этикеткой продукции средства бытовой химии - отбеливателя «Белизна» выпуском и реализацией, которой занимается ООО «Бытовая химия».

Заявитель осуществляет деятельность на товарном рынке по выпуску и реализации средства бытовой химии – отбеливателя «Белизна» (далее - Продукция) на территории Российской Федерации, в том числе на территории Самарской области с 2005г.

Данная продукция выпускается в оригинальной упаковке в виде цилиндрической полиэтиленовой бутылки объемом 1 литр, с захватом с двух сторон под пальцы рук на верхней конической части бутылки с оригинальной этикеткой размером 70мм X 95 мм, содержащей фирменное наименование «БЕЛИЗНА» и зарегистрированный товарный знак «ЧИСТОДЕЛОФФ», индивидуальный штрих код, назначение продукта, способ применения, графическое изображение символ свежести и чистоты, в красном цветовом оформлении на прозрачной основе этикетки.

Дизайн упаковок с этикетками средства бытовой химии - отбеливателя «Белизна», представляет собой оригинальную изобразительную композицию красной гаммы на прозрачной основе этикетки, состоящую из геометрического орнамента в виде цветов с тремя лепестками и полосок в виде лент под выполненным крупным шрифтом наименованием изделия «Белизна». Композиция имеет оригинальную стилистику. Дизайн упаковки разработан специально для продукции Заявителя и используется им с 2004г.

В 2013 г. Заявителем было обнаружено средство бытовой химии отбеливатель «Белизна» производства Ответчика.

При этом по мнению Заявителя, Ответчик использует упаковку с этикеткой, сходную с дизайном упаковки с этикеткой ООО «Бытовая химия», а также в результате такого использования возникает вероятность смешения.

В подтверждение своих доводов Заявитель представил этикетки используемые ООО «Бытовая химия» и ООО «МОС групп», фото упаковок используемых ООО «Бытовая химия» и ООО «МОС групп», а также образцы упаковок используемых ООО «Бытовая химия» и ООО «МОС групп».

В связи с изложенным, Заявитель считает, что в действиях Ответчика содержатся признаки недобросовестной конкуренции, а также что они нарушают пункт 2 части 1 статьи 14 Закона «О защите конкуренции».

Ответчик, не согласившись с заявлением Заявителя, представил объяснения в письменном виде, в которых указал следующее.

Дизайн этикетки используемой ООО «МОС групп» был разработан в 2010г. гр. К.Н.В. по заказу ООО «Агрохимснаб».

В связи с прекращением производства средства отбеливающего – «Белизна» в 2013г., ООО «Агрохимснаб» продал оборудование с одновременной уступкой прав на дизайн-макет этикетки ООО «МОС групп».

Приступив к изготовлению отбеливающего средства «Белизна» Общество начало самостоятельно изготавливать похожую бутылку на б/у оборудовании, приобретенном у гр. У.С.С.

По мнению ООО «МОС групп», авторские права, в отличие от прав на товарный знак или промышленный образец не зафиксированы в какой-либо базе данных.

Достоверно проверить принадлежность кому-либо авторских прав не представляется возможным, и приобретая права на дизайнерскую разработку макета этикетки полагало, что не нарушает ничьих прав.

После получения от ООО «Бытовая химия» претензии, во избежание конфликта, ООО «МОС групп» разработало новый вариант этикетки, а также согласно приказу № 33 от 30.09.2013г. «Изменение пресс-форм», произвело собственными силами, на собственном участке и за свой счет изменения пресс-форм бутылки для производства средства бытовой химии - отбеливателя «Белизна», в виде цилиндрической полиэтиленовой бутылки объемом 900 гр. без оригинальных углублений в районе горловины.

На основании пункта 2 части 2 статьи 39, части 12 статьи 44 ФЗ «О защите конкуренции» приказом руководителя Самарского УФАС России № 431 от 09.12.2013г. возбуждено дело № 107-10024-13/8 в отношении Общества с ограниченной ответственностью «МОС групп» по признакам нарушения части 1 статьи 14 Закона «О защите конкуренции».

Комиссия Самарского УФАС России по рассмотрению дела № 107-10024-13/8 о нарушении антимонопольного законодательства, рассмотрев все приложенные к материалам дела доказательства, выслушав представителей Заявителя и Ответчика, установила следующие обстоятельства.

Заявитель осуществляет деятельность на товарном рынке по выпуску и реализации средства бытовой химии – отбеливателя «Белизна» (далее - Продукция) на территории Российской Федерации, в том числе на территории Самарской области с 2005г., что подтверждается копией приказа № 27 от 29.12.2004г. о начале производства отбеливателя «Белизна»; копиями договоров поставки товара (№ 18 от 03.05.2005г., № 12/06-08 от 15.12.2006г., № 12/06-04 от 22.12.2006г., № 38 от 01.10.2007г., № 7/08 от 26.03.2008г., № 11/08 от 31.07.2008г., № 3/09 от 01.01.2009г., № 18/09 от 29.05.2009г., № 11/10 от 11.02.2010г., № 20/11 от 10.01.2011г., № 35/12 от 15.01.2012г., № 27/11 от 08.02.2011г.), а также копиями товарных накладных (№ 31 от 06.05.2005г., № 105 от 15.12.2006г., № 108 от 25.12.2006г., № 169 от 23.10.2007г., № 73 от 29.07.2008г., № 121 от 12.11.2008г., № 41 от 30.03.2009г., № 189 от 24.12.2009г., № 19 от 12.03.2010г., № 35 от 19.07.2012г., № 25 от 11.03.2013г., № 25 от 02.07.2012г.).

Средство бытовой химии отбеливатель «Белизна» Заявителя выпускается в упаковке в виде оригинальной (отличной от других производителей) полиэтиленовой бутылки объемом 1 литр, функционально удобной для применения в быту, с захватом под пальцы рук, удобной для палетирования в упаковку по 12 шт. и складирования упаковок друг на друга, в сочетании с оригинальной (отличной от других производителей) этикеткой, размером 70мм X 95мм, содержащей фирменное наименование, индивидуальный штрих код, назначение продукта, способ применения, графическое изображение - символ свежести и чистоты. Дизайн этикетки средства бытовой химии отбеливателя «Белизна», представляет собой оригинальную изобразительную композицию красной гаммы, на прозрачной основе этикетки состоящую из геометрического орнамента в виде цветов с тремя лепестками и полосок в виде лент под выполненным крупным шрифтом наименованием изделия «Белизна», что подтверждается копией договора авторского заказа № 03/04 от 26.08.2004г., а также копией акта передачи авторских прав по договору дизайнерских работ № 03/04 от 26.08.2004г. с

приложением.

Выпуск и поставку этикеток ООО «Бытовая химия» осуществляет ООО «Альпринт» в соответствии с условиями заключенных между ООО «Бытовая химия» и ООО «Альпринт» договоров № 01/11 от 08.02.2005г. и № 10/06 от 10.01.2006г.

Средство бытовой химии отбеливатель «Белизна» производится Заявителем в соответствии с техническими условиями (ТУ 2382-255-00209645-2002), по оригинальной рецептуре (РЦ 2382-255/1-002209645-2002) являющейся интеллектуальной собственностью НПАО «РОССА» и переданы ООО «МОС групп» в соответствии с условиями договора № 73-03 от 23.07.2003г.

Ответчик, также осуществляет деятельность на товарном рынке по выпуску и реализации средства бытовой химии – отбеливатель «Белизна» на территории Российской Федерации, в том числе на территории Самарской области с 2013г., что подтверждается копиями договоров поставки (№ 10 от 14.08.2013г., № 5 от 05.08.2013г.), а также копиями товарных накладных (№ 15 от 05.08.2013г., № 21 от 15.08.2013г.).

Дизайн этикетки используемой Ответчиком был разработан в 2010г. по заказу ООО «Агрохимснаб», что подтверждается копией договора авторского заказа от 05.03.2010г.

В связи с прекращением производства средства бытовой химии отбеливателя «Белизна» ООО «Агрохимснаб» продало Ответчику оборудование с одновременной уступкой прав на дизайн – макет этикетки, что подтверждается копией договора уступки прав от 01.03.2013г.

По примеру ООО «Агрохимснаб», ООО «МОС групп» приобретало у ОАО СПК «РОМАН» бутылку аналогичную бутылке Заявителя, поскольку данное Общество изготавливает и реализовывает тару для фасовки различных непищевых продуктов. Затем ООО «МОС групп» приобрело б/у оборудование у гр. У.С.С. и стало самостоятельно выпускать похожую бутылку на данном оборудовании, что подтверждается копиями расписок от 04.07.2013г. и от 05.07.2013г.

02.09.2013г. ООО «МОС групп» получило от ООО «Бытовая химия» претензию по поводу нарушения их прав.

09.09.2013г. ООО «МОС групп» заключило договор с гр. К.Н.В. на разработку макета этикетки средства бытовой химии отбеливателя «Белизна».

30.09.2013г. Ответчиком издан приказ № 33 об изменении пресс-форм бутылки для производства средства бытовой химии отбеливателя «Белизна» в виде цилиндрической полиэтиленовой бутылки объемом 900 гр.

С 05.11.2013г. Ответчик производит продукцию бытовой химии - средство отбеливающее «Белизна» в новой полиэтиленовой бутылке цилиндрической формы объемом 900 гр., что подтверждается копией приказа № 37 от 05.11.2013г. «Выпуск продукции».

Таким образом, на основании выше изложенного следует, что Заявитель и Ответчик осуществляют деятельность на одном товарном рынке, рынке по выпуску и реализации средства бытовой химии – отбеливатель «Белизна» на территории

Российской Федерации, в том числе на территории Самарской области и, следовательно, являются хозяйствующими субъектами – конкурентами.

В рамках рассмотрения дела и на основании соглашения о взаимодействии, заключенного 12.04.2010г. ФАС России с Роспатентом, Комиссия направила запрос (исх. № 15188/8 от 26.12.2013г.) в ФГБУ «Федеральный институт промышленной собственности», с целью выяснения вопроса, сходна ли до степени смешения упаковка (бутылка) продукции бытовой химии средства отбеливающего «Белизна» ООО «Бытовая химия» с упаковкой (бутылкой) продукции бытовой химии средства отбеливающего «Белизна» ООО «МОС групп»; сходна ли до степени смешения этикетка продукции бытовой химии средства отбеливающего «Белизна» ООО «Бытовая химия» с этикеткой продукции бытовой химии средства отбеливающего «Белизна» ООО «МОС групп»; имеются ли сходства до степени смешения этикетки Продукции ООО «МОС групп» с товарным знаком, зарегистрированным по свидетельству № 495015 за ООО «Бытовая химия»; возможно, ли в какой-либо базе данных достоверно проверить принадлежность кому-либо авторских прав на дизайнерскую разработку макета упаковки с этикеткой, с приложением фото материалов.

Из справки представленной ФГБУ «ФИПС» (исх. № 41-0380-12 от 11.02.2014г.) следует, что Роспатент ведет Государственный реестр промышленных образцов РФ, в котором содержатся сведения о патентообладателях и авторах дизайнерских разработок, получивших патентную правовую охрану.

Кроме того, в результате исследования Роспатентом установлено следующее.

1. Этикетка, используемая ООО «МОС групп» до поступления претензии от ООО «Бытовая химия», сходна до степени смешения с этикеткой, используемой ООО «Бытовая химия», поскольку ассоциируется с ней в целом в силу наличия общих тождественных словесных элементов «БЕЛИЗНА», сходных изобразительных элементов (ленты разной ширины, изображение трилистника/стилизованное изображение трех листочков клевера), сходного цветового сочетания и композиционного решения.

2. Этикетка, используемая ООО «МОС групп» после поступления претензии от ООО «Бытовая химия», сходна до степени смешения с этикеткой, используемой ООО «Бытовая химия», поскольку ассоциируется с ней в целом в силу наличия общих фонетически тождественных и графических сходных словесных элементов «БЕЛИЗНА», а также сходного цветового сочетания и композиционного решения.

3. Упаковка (бутылка) с этикеткой, используемая ООО «МОС групп», сходна до степени смешения с упаковкой (бутылкой) с этикеткой, используемой ООО «Бытовая химия», поскольку ассоциируется с последней в целом в силу сходства формы поверхности, наличия сходных углублений овальной формы на боковой поверхности и горизонтальных канавок, а также в силу использования сходных до степени смешения этикеток.

Представитель Заявителя на заседании Комиссии 18.02.2014г. поддержал доводы, изложенные в заявлении.

Представитель Ответчика на заседании Комиссии 18.02.2014г. с доводами, изложенными, в заявлении не согласился, доводы, изложенные в письменных

объяснениях, поддержал.

Представитель Заинтересованного лица – ООО «Агрохимснаб» на заседание Комиссии не явился. Дело рассмотрено в отсутствие представителя Заинтересованного лица.

Таким образом, Комиссия пришла к следующим выводам.

Этикетка, используемая ООО «МОС групп» до поступления претензии от ООО «Бытовая химия», сходна до степени смешения с этикеткой, используемой ООО «Бытовая химия».

Этикетка, используемая ООО «МОС групп» после поступления претензии от ООО «Бытовая химия», сходна до степени смешения с этикеткой, используемой ООО «Бытовая химия».

Упаковка (бутылка) с этикеткой, используемая ООО «МОС групп», сходна до степени смешения с упаковкой (бутылкой) с этикеткой, используемой ООО «Бытовая химия».

Упаковка (бутылка) используемая ООО «МОС групп» без этикетки, не сходна до степени смешения с упаковкой (бутылкой) без этикетки используемой ООО «Бытовая химия».

Действия Ответчика по введению в гражданский оборот на территории Российской Федерации, в том числе на территории Самарской области средства бытовой химии – отбеливателя «Белизна» с использованием дизайнерских решений, применяемых Заявителем при оформлении средства бытовой химии – отбеливателя «Белизна», приводят к смешению продукции разных производителей, что вводит потребителей в заблуждение в отношении производителя средства бытовой химии – отбеливателя «Белизна».

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.

В соответствии с пунктом 9 статьи 4 Закона «О защите конкуренции» недобросовестная конкуренция - 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.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 14 Закона «О защите конкуренции» не допускается недобросовестная конкуренция, выраженная во введении в заблуждение в отношении характера, способа и места производства, потребительских свойств, качества и количества товара или в отношении его производителей.

Таким образом, признаки недобросовестной конкуренции, указанные в пункте 9 статьи 4 Закона «О защите конкуренции», присутствуют в действиях Ответчика, а именно:

1. Направленность на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности над конкурентом выразилась в использовании Ответчиком упаковки с этикеткой Заявителя, приобретающую у потребителей узнаваемость, поскольку продукция выпускается в данной упаковке с этикеткой с 2005г., за счет чего Ответчик обеспечил спрос и снизил издержки на продвижение выпускаемой им продукции;

2. Противоречие действующему законодательству, а именно пункту 1 части 3 статьи 10.bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883, запрещающему все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента;

3. Способность причинения убытков конкуренту выразилась в том, что в результате введения в гражданский оборот на территории Российской Федерации, в том числе на территории Самарской области Ответчиком средства бытовой химии – отбеливателя «Белизна» с использованием дизайнерских решений, применяемых ООО «Бытовая химия» при оформлении упаковки с этикеткой средства бытовой химии – отбеливателя «Белизна», Заявитель лишается возможности эффективно реализовывать свой товар, что в свою очередь не может не сказаться на их прибыли, а также может повлечь перераспределение спроса на товарном по производству и реализации средства бытовой химии – отбеливателя «Белизна».

Таким образом, действия Ответчика, выраженные в использовании при введении в гражданский оборот на территории Российской Федерации, в том числе на территории Самарской области Ответчиком средства бытовой химии – отбеливателя «Белизна» дизайнерских решений в оформлении продукции, вводящих в заблуждение относительно производителя товара, направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат действующему законодательству, а также способны причинить убытки хозяйствующему субъекту – конкуренту.

Принимая во внимание упомянутые обстоятельства и руководствуясь статьей 10bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883, статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Закона «О защите конкуренции», Комиссия ФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать действия Общества с ограниченной ответственностью «МОС групп» на товарном рынке по производству и реализации средства бытовой химии – отбеливателя «Белизна» Российской Федерации в том числе Самарской области, связанные с введением в заблуждение в отношении производителя средства бытовой химии – отбеливателя «Белизна», актом недобросовестной конкуренции, противоречащим пункту 2 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Выдать Обществу с ограниченной ответственностью «МОС групп» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

3. Передать материалы дела № 107-10024-13/8 уполномоченному должностному лицу Управления для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренного частью 1 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в отношении Общества с ограниченной ответственностью «МОС групп».

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение антимонопольного органа.

ПРЕДПИСАНИЕ

04 марта 2014 г.

г. Самара

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Самарской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:.....,

руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения от 04 февраля 2014 года по делу №107-10024-13/8 о нарушении Обществом с ограниченной ответственностью «МОС групп» (ООО «МОС групп») (пункта 2 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»),

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. **Обществу с ограниченной ответственностью «МОС групп» (ООО «МОС групп»)** в срок до **01.05.2014г.** прекратить нарушение пункта 2 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», а именно прекратить введение в гражданский оборот на территории Российской Федерации, в том числе на территории Самарской области средства бытовой химии – отбеливателя «Белизна» с использованием дизайнерских решений в оформлении продукции, вводящих в заблуждение в отношении производителя товара, т.е. прекратить использовать этикетку на упаковке средства бытовой

химии отбеливателя «Белизна» схожую до степени смешения с этикеткой не упаковке средства бытовой химии отбеливателя «Белизна» Общества с ограниченной ответственностью «Бытовая химия».

2. О выполнении настоящего Предписания сообщить в антимонопольный орган не позднее пяти дней со дня его выполнения (с представлением документов выполнения предписания)

Предписание может быть обжаловано в Арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Примечание: За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.