

О П Р Е Д Е Л Е Н И Е

о назначении дела № 1-14-10/00-08-18 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению

«12» февраля 2018 г.

г. Москва

Председатель Комиссии ФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства Кашеваров А.Б.

У С Т А Н О В И Л:

В Федеральную антимонопольную службу из Ярославского УФАС России поступило дело № 03-03/14-17, возбужденное по заявлению Ассоциации ШОКОСВИСС (далее – также Заявитель) о нарушении антимонопольного законодательства со стороны ООО «СОБРАНИЕ» (далее – также Общество), выразившегося в недобросовестной конкуренции, связанной с использованием на упаковках своей продукции обозначений «Swiss chocolate» (англ. «швейцарский шоколад»), «Le controle du chocolat de la Suisse» (фр. «контроль шоколада Швейцарией»), «Swiss original» (англ. «оригинальный швейцарский»), а также изобразительного элемента, воспроизводящего флаг Конфедерации Швейцарии в его цветовой гамме совместно с указанными обозначениями, что создает угрозу введения потребителей в заблуждение относительно места производства товара.

Анализ представленных документов показал следующее.

ШОКОСВИСС, Швейцарская Ассоциация Производителей Шоколада, была основана 01 июля 1901 года и изначально называлась Свободный союз швейцарских производителей шоколада. CHOCOSUISSE - это кооператив, основная задача которого - представлять общие интересы индустрии швейцарского шоколада.

ШОКОСВИСС защищает репутацию швейцарского шоколада во всем мире и уделяет особое внимание пресечению необоснованного использования обозначения «швейцарский шоколад». ШОКОСВИСС обязывает все компании, входящие в Ассоциацию, воздерживаться от ложных заявлений о продукции, производимой компаниями-учредителями, дочерними и зависимыми компаниями, вне пределов Швейцарии.

В состав ШОКОСВИСС входят 18 компаний, участвующих в промышленном производстве швейцарского шоколада и шоколадных продуктов, а также все крупнейшие импортеры готовой продукции. ШОКОСВИСС представляет интересы швейцарской шоколадной промышленности в отношении с государственными органами, ведущими бизнес организациями, профсоюзами и общественностью. Согласно сведениям Швейцарской Федеральной Таможенной Администрации объемы импорта швейцарского шоколада и продуктов с содержанием какао в Российскую Федерацию в 2015 году составили 1291055 кг на



сумму 8212992 швейцарских франка. Российскому потребителю хорошо известны швейцарские производители шоколада, в частности LINDT & SPRONGLI (SCHWEIZ) AG, MONDELEZ SCHWEIZ GMBH, NESTLE SUISSE S.A., MARS Schweiz AG. Все эти компании входят в состав ШОКОСВИСС, а их продукция пользуется большой популярностью у российских потребителей, прежде всего за счет неизменно высокого стандарта качества швейцарского шоколада.

Заявителю стало известно, что ООО «СОБРАНИЕ» (до 16.09.2016 ООО «МАНЧЕСТЕР ЭНТЕРПРАЙЗ») производит, распространяет, рекламирует и предлагает к продаже шоколад BUCHERON и SWISS ORIGINAL, на упаковке которых используются словосочетания «Swiss chocolate» (англ. «швейцарский шоколад»), «Le controle du chocolat de la Suisse» (фр. «контроль шоколада Швейцарией»), «Swiss original» (англ. «оригинальный швейцарский»), «Swiss made chocolate» (англ. «шоколад, произведенный в Швейцарии»), а также изображен швейцарский флаг, что подтверждено протоколом осмотра интернет-сайта Общества <http://bucheron.pro/> от 17.06.2016, составленным нотариусом Санкт-Петербурга.

В соответствии с информацией, содержащейся в открытых источниках, а также в Соглашении между членами ШОКОСВИСС от 01.01.1970 «По охране указания происхождения швейцарского шоколада и защите от введения в заблуждение потребителя относительно страны происхождения такого товара» и Декрете Федерального Ведомства Внутренних Дел Швейцарской Конфедерации от 23.11.2005 «О сахарах, сладких пищевых продуктах и какао-продуктах», наименование «швейцарский шоколад» относится к шоколаду, произведенному в Швейцарии, при обязательном условии, что все этапы производства шоколада из какао-бобов и/или какао-массы были осуществлены в Швейцарии. В то время как какао-бобы и другие ингредиенты, такие как сахар, могут быть произведены за пределами Швейцарии, фактическое производство шоколада должно происходить в Швейцарии. Благодаря своему высокому качеству и усилиям всемирно известных брендов швейцарский шоколад приобрел высокую международную репутацию.

Однако согласно информации, указанной на упаковках продукции, шоколад BUCHERON и SWISS ORIGINAL производится в Ярославской области с использованием какао-бобов, собранных в Мексике, Гане, Гватемале, Кот-д'Ивуаре, Африке, районах Берега Слоновой Кости. Помимо этого, на упаковках продукции отмечено, что шоколад «изготовлен под контролем компании Chocolate Manufacture Geneve Sati (адрес: Авеню де Шампель 29, CH-1211, Женева, Швейцария)». Однако данная компания отсутствует в списке производителей швейцарского шоколада Ассоциации ШОКОСВИСС. Более того, как указано в выписке из торгового реестра кантона Женева, предоставленной ШОКОСВИСС, вышеупомянутая компания не числилась в торговых реестрах Швейцарии в запрошенный период времени (2013-2016 гг.). Информация о том, что указанная

компания является производителем швейцарского шоколада или как-то связана с производством шоколадом, в открытых источниках отсутствует.

Заявитель считает, что действия ООО «СОБРАНИЕ» по использованию на своей продукции элементов швейцарской государственной символики и словесных обозначений «Swiss chocolate» (англ. «швейцарский шоколад»), «Le controle du chocolat de la Suisse» (фр. «контроль шоколада Швейцарией»), «Swiss original» (англ. «оригинальный швейцарский») вводит потребителей в заблуждение относительно места производства товара, а также направлены на получение необоснованных преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, могут причинить убытки и нанести вред деловой репутации производителям швейцарского шоколада, входящим в Ассоциацию ШОКОСВИСС.

ООО «СОБРАНИЕ», не согласившись с заявлением, представило свои письменные пояснения, в которых указало на то, что ассортимент продукции Общества насчитывает более 200 наименований. За 2014-2016 гг. объем продаж шоколадной продукции Общества составил 1805949 единиц.

Общество производит шоколад под наименованиями «BUCHERON STAND'ART Swiss Heritage», «BUCHERON STAND'ART Swiss Heritage Village», «SWISS ORIGINAL».

Общество указывает, что поставщиком сырья для производства шоколада: какао и шоколадной массы, является компания «Барри Каллебаут», основанная в 1996 году и расположенная в г. Цюрих, Швейцария. Компания «Барри Каллебаут», являющаяся единственной компанией по производству шоколада, осуществляющая управление на каждом этапе производственного процесса: от закупки какао-бобов до производства готового шоколадного продукта, имеет свое представительство на территории Российской Федерации. Компания «Барри Каллебаут» является одним из ведущих поставщиков сырья и надежным партнером для всей пищевой промышленности данной области.

Общество отмечает, что согласно рецептуре поставляемое компанией «Барри Каллебаут» сырье составляет основу производимой Обществом шоколадной продукции, а шоколад, произведенный из сырья компании «Барри Каллебаут», в полной мере относится к швейцарскому шоколаду.

Общество также отмечает, что круг, обрамленный окружностью черного цвета, с красным фоном и белым крестом, используемый на упаковках продукции, не может восприниматься как швейцарский флаг, а символизирует жизнь, здоровье, безопасность и полезность продукта.

Соответственно, по мнению Общества, использование на упаковках своей продукции обозначений «Swiss original», «Swiss chocolate», «Le controle du chocolat de la Suisse», «Swiss made chocolate», а также изобразительного элемента в виде круга, обрамленного окружностью черного цвета, с красным фоном и белым крестом, не вводит потребителей в заблуждение относительно потребительских свойств продукции и места ее производства.

В свою очередь, Заявителем представлены письменные пояснения от 18.04.2017, в которых он указывает, что у компании ООО «Барри Каллебаут НЛ Раша» заключено с Обществом четыре договора:

- договор № 28112012 с ООО «МАНЧЕСТЕР ЭНТЕРПРАЙЗ» на поставки сырья от 28.11.2012;

- договор № 15112102 с ООО «МАНЧЕСТЕР ЭНТЕРПРАЙЗ» на поставки сырья от 15.11.2012. В рамках этого договора были осуществлены следующие поставки сырья в соответствии с Приложениями к договору:

- молочный шоколад CALLEBAUT (Приложение № 1 от 01.12.2014);
- дробленые какао-бобы (Приложение № 2 от 01.02.2015);
- темная шоколадная масса трех разновидностей (Приложение № 3 от 01.07.2015);
- молочная шоколадная масса (Приложение № 4 от 01.07.2015);
- дробленые какао-бобы (Приложение № 5 от 01.08.2015);
- темная шоколадная масса (Приложение № 6 от 01.02.2016);
- темная шоколадная масса трех разновидностей (Приложение № 8 от 01.08.2016);
- глазурь (Приложение № 9 от 01.08.2016).

- договор № 15112012 с ООО «МАНЧЕСТЕР ЭНТЕРПРАЙЗ» на поставки сырья от 15.11.2012. В рамках этого договора была осуществлена одна поставка сырья в соответствии с Приложением № 2 от 15.11.2012, а именно: шоколад темный, шоколад молочный, темная шоколадная масса, молочная шоколадная масса. Нет никакого подтверждения, что поставлялся швейцарский шоколад;

- договор № S-23112016 с ООО «Собрание» на поставки сырья от 23.11.2016.

Заявитель указывает, что в соответствии с данными договорами швейцарский шоколад не поставлялся ООО «СОБРАНИЕ» (ранее – ООО «МАНЧЕСТЕР ЭНТЕРПРАЙЗ»), так как договоры были заключены на поставку сырья, а ООО «СОБРАНИЕ» продает готовый продукт.

Вместе с тем, Заявитель отмечает, что в процессе производства готового продукта происходит несколько различных этапов обработки сырья, а именно: вальцевание (дополнительное измельчение шоколадной массы), разводка шоколадной массы (например, пальмовым маслом), конширование (непрерывное и длительное перемешивание подогретой массы), добавление дополнительных ингредиентов (орехов, глазури и т.д.), кристаллирование (темперирование) шоколада, формирование шоколада, завертывание и упаковывание шоколада.

Малейшее нарушение технологии на любой из стадий приводит к существенному изменению качества шоколада. Кроме того, на качество, свойства и характеристики готового шоколада влияет оборудование, используемое изготовителем на всех этапах производства шоколада.

Более того, по мнению Заявителя, ООО «СОБРАНИЕ» могло разбавлять приобретенное у ООО «Барри Каллебаут НЛ Раша» сырье, добавляя в него различные примеси, которые влияют как на вкусовые характеристики шоколада, так и на его качество в целом.

Таким образом, Заявитель считает, что из представленных материалов не следует, что ООО «СОБРАНИЕ» поставлялся швейцарский шоколад, в связи с чем договоры на поставку сырья не наделяют Общество правом использовать словосочетание «швейцарский шоколад» и швейцарскую государственную символику на упаковке своей продукции.

Ярославское УФАС России выдало Обществу предупреждение от 22.05.2017 № 5103/03-04 о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства.

По ходатайствам ООО «СОБРАНИЕ» срок выполнения предупреждения был продлен до 05.10.2017.

Письмом от 17.08.2017 Общество сообщило о том, что ООО «СОБРАНИЕ» приняло ряд управленческих решений, связанных с разработкой нового дизайна упаковки шоколадной продукции и видоизменением обозначений «Swiss chocolate», «Le controle du chocolat de la Suisse», «Swiss original», в том числе элемента, воспроизводящего флаг Швейцарии. В новый формат упаковки надпись Swiss Heritage будет заменена на надпись Swiss Traditional. Формат упаковки Swiss Original-шоколад горький с клюквой будет дополнен брендом Bucheron, а также будет в составе данной линейки под следующими названиями: Bucheron Stand'art, Bucheron village Bucheron. Кроме того, письмом от 06.10.2017 ООО «Собрание» сообщило, что начиная с сентября 2016 года Общество не применяло и не использовало на упаковках шоколада обозначения «Le controle du chocolat de la Suisse».

Вместе с тем, представленный вариант замены обозначения Swiss Heritage на Swiss Traditional, по мнению Ярославского УФАС России, не может свидетельствовать о выполнении предупреждения антимонопольного органа.

Таким образом, предупреждение ФАС России от 22.05.2017 № 5103/03-04 ООО «СОБРАНИЕ» не исполнено.

На основании акта приема-передачи дела о нарушении антимонопольного законодательства от 27.12.2017 № 13/2017/19 и приказа Ярославского УФАС России от 12.01.2018 № 8 о прекращении деятельности Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства издан приказ ФАС России № 101/18 от 29.01.2018 о принятии переданного дела к рассмотрению и созданию Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения ООО «СОБРАНИЕ» пункта 3 статьи 14.2 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

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

О П Р Е Д Е Л И Л:

1. Назначить дело № 1-14-10/00-08-18 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению **на 22.03.2018 в 14.00** по адресу: г. Москва, ул.

Садовая Кудринская, д. 11, 4 этаж, зал коллегии.

2. Привлечь к участию в рассмотрении дела № 1-14-10/00-08-18 о нарушении антимонопольного законодательства в качестве:

ответчика:

- Общество с ограниченной ответственностью «СОБРАНИЕ» (152385, Ярославская обл., Большесельский р-н, с. Варегово, ул. Новый Путь, д. 36);

заявителя:

- Ассоциация ШОКОСВИСС (Munzgraben 6, 3011 Bern Switzerland).

Явка ответчика по делу № 1-14-10/00-08-18 о нарушении антимонопольного законодательства или его представителя (с доверенностью на участие в рассмотрении дела) обязательна.

Примечания:

1. Согласно статье 43 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон «О защите конкуренции») лица, участвующие в деле о нарушении антимонопольного законодательства с момента возбуждения дела имеют право знакомиться с материалами дела, делать выписки из них, представлять доказательства и знакомиться с доказательствами, задавать вопросы другим лицам, участвующим в деле, заявлять ходатайства, давать пояснения в письменной или устной форме комиссии, приводить свои доводы по всем возникающим в ходе рассмотрения дела вопросам, знакомиться с ходатайствами других лиц, участвующих в деле, возражать против ходатайств, доводов других лиц, участвующих в деле.

С материалами дела можно ознакомиться в Федеральной антимонопольной службе, контактный телефон (499) 755 23 23, доб. 088-138.

2. Копии документов, представленные для приобщения к материалам дела и не заверенные нотариально, должны быть заверены подписью руководителя и печатью юридического лица.

3. Для обеспечения пропусков в здание Федеральной антимонопольной службы фамилии представителей необходимо сообщить за 1 день до рассмотрения дела.

4. В соответствии с частью 2 статьи 42 Закона «О защите конкуренции» лица, участвующие в деле о нарушении антимонопольного законодательства вправе осуществлять свои права и обязанности самостоятельно или через представителей, полномочия которых подтверждаются документами, оформленными в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Председатель Комиссии

А.Б. Кашеваров