### Пресечение недобросовестной конкуренции

В 2017 году Новосибирским УФАС России возбуждено дел 8 (в 2016г. – 13). Выдано предписаний об устранении нарушения 5 (8). За первое полугодие 2018 года возбуждено 7 дел, выдано предписаний 3 предписания.

Всего выявлено нарушений (принято решений о наличии нарушений) 5 (в 2016 г. - 10), в первой половине 2018 года по результатам рассмотрения 5 дел установлены нарушения антимонопольного законодательства.

В 2017 году Новосибирским УФАС России рассмотрено 1 дело по факту нарушения запрета на недобросовестную конкуренцию, связанную с приобретением и использованием исключительного права на средства индивидуализации товаров, работ, услуг (ст.14.4) и рассмотрено 7 дел по факту нарушения запрета на создания смешения (ст.14.6).

В первом полугодии по 4 делам выявленные нарушения касались фактов смешения используемых обозначений с товарными знаками конкурента. Из них 2 дела касались нарушения исключительных прав FIFA и выразились в использовании символики на спортивной одежде футболки и кепки, а также спортивные сумки.

Кроме того были рассмотрены 3 дела по факту нарушения запрета на недобросовестную конкуренцию, связанную с приобретением и использованием исключительного права на средства индивидуализации товаров, работ, услуг (ст.14.4).

Новосибирским УФАС России выявлено 3 факта дискредитации конкурентов, путем распространения ложных, неточных или искаженных сведений (ст.14.1), 4 факта введения в заблуждение (ст.14.2) и 1 факт некорректного сравнения (ст.14.3). Нарушения запретов на недобросовестную конкуренцию, связанную с незаконным получением, использованием, разглашением информации, составляющей коммерческую или иную охраняемую законом тайну (14.7) в 2017 г. не выявлено.

Из наиболее значимых дел, рассмотренных Новосибирским УФАС России можно выделить дело, возбужденное по заявлению АО «БиоПро» по факту нарушения ИП Сафоновым В.В. антимонопольного законодательства в результате использования на упаковке своего товара «ПРИКОРМ гранулированный» изображения, сходного до степени смешения с изображением, используемым АО «БиоПро» на упаковке товара «ПРОКОРМ» («профессиональный корм»).

В ноябре 2008г. в целях индивидуализации товаров (кормов) выпускаемых АО «БиоПро» разработан дизайн упаковки «ПРОКОРМ», на котором изображены: птицы на темно-жёлтом фоне (с колосками): курица белого цвета и коричневого цвета, перед которыми расположены цыплёнок курицы и утки. Правее, на тёмно-жёлтом фоне (с буквами) изображён колос с цветными эллипсами (синего, красного, зелёного цветов) и окружности с латинскими буквами v, m, f. Ниже колоса расположена окружность, в которой изображены цыплёнок курицы и утки, выше этого колоска, красная волнистая полоса с надписью из белых букв: «Кормить просто, растить быстро». В верхней части упаковки на светло-жёлтом фоне указаны слова «Профессиональный корм», из которых выделены крупным шрифтом буквы, составляющие слово «ПРОКОРМ». Внизу упаковки на светло-жёлтом фоне указаны слова: «гранулированные корма и концентраты» и вес товара (далее Изображение).

В апреле 2017г. стало известно, что в городе Карасуке Новосибирской области осуществляется продажа корма в бумажных мешках с незначительно изменённым Изображением заявителя (спорное изображение).

По факту использования схожей упаковки товара, ИП Сафонов В.В. представил пояснения, согласно которым деятельность ИП Сафонова В.В., являющегося директором инкубаторной станции «Фаворит», заключается в инкубации и реализации молодняка птицы в Новосибирской области, а также сопутствующих товаров: корм для птицы, кормушки и поилки.

Для корма ИП Сафонов В.В. использует упаковку собственного дизайна, изготовленную ООО «ПресПак» по договору поставки № 2017/3 от 01.03.2017г.

Реализация производится автотранспортом на рынках в специально отведенных местах для торговли в Новосибирской области.

Комбикорм для фасовки ИП Сафонов В.В. приобретает у ИП П. В.Г.

По поводу сходного изображения с товаром АО «Биопро», ИП Сафонов В.В. поясняет, что материалы для дизайна, используемые для упаковки «Прикорм», находятся в свободном доступе в интернете и не являются интеллектуальной собственностью АО «БиоПро».

В соответствии с п.9 ст.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.

Новосибирским УФАС России установлено наличие конкурентных отношений между ИП Сафоновым В.В. и АО «БиоПро» на рынке услуг по реализации кормов, премиксов и иной продукции для животных за период с июня 2016 года по июнь 2017 года на территории Новосибирской области.

Согласно п. 2 ст. 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.

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.

Таким образом, поскольку Заявитель осуществлял производство и реализацию своей продукции в рассматриваемой упаковке «ПРОКОРМ» с 2008 года, данная упаковка приобрела известность среди потребителей и зарекомендовала себя как продукция определенного качества.

Рассматриваемые упаковки товаров «ПРОКОРМ» и «ПРИКОРМ» Комиссия Новосибирского УФАС России считает схожими до степени смешения, несмотря на незначительные различия.

Слова «Профессиональный корм» с выделением крупным шрифтом буквосочетания «ПРОКОРМ» на Изображении упаковки продукции АО «БиоПро», заменены Ответчиком на слова «Прикорм гранулированный» с выделением крупным шрифтом буквосочетания «ПРИКОРМ». Таким образом, в слове «ПРОКОРМ» заменена одна буква, а слова «Прикорм гранулированный» и «ПРИКОРМ» выполнены тем же шрифтом и в той же цветности, расположены также как на Изображении упаковки продукции АО «БиоПро», в верхней части упаковки. Сочетание цвета, пропорции букв, их обводки Ответчик выполнил также как на Изображении упаковки продукции Заявителя.

На красной полосе, расположенной в том же месте, что и на Изображении упаковки продукции АО «БиоПро», слова «Кормить просто, расти быстро» заменены Ответчиком на «Растите вместе с нами». При этом форма полосы, её цвет на изображении упаковки продукции ИП Сафонова В.В. полностью повторяет форму и цвет на Изображении упаковки продукции АО «БиоПро».

Колос с цветными эллипсами (синего, красного, зелёного цветов) и окружности с латинскими буквами v, m, f, а также окружность, в которой изображены цыплёнок курицы и утки, заменены Ответчиком на окружность, в которой коричневым цветом изображена курица. Коричневый цвет такой же, как буквы «ПРИ» в слове «ПРИКОРМ».

Изменения, внесённые Ответчиком в Изображение упаковки продукции АО «БиоПро», способны ввести потребителя в заблуждение относительно производителя товара и его качества, поскольку спорное изображение сходно до степени смешения с Изображением. На это указывает следующее.

- Форма, пропорции букв, используемых в упаковках, полностью идентичны .

- Слово «ПРИКОРМ» схоже (похоже) на «ПРОКОРМ» (оригинальное название).

- Набор цветов, используемых в Изображении упаковки продукции АО «БиоПро», а также их комбинация в графических формах идентичны и использованы в спорном изображении.

- Геометрические формы Изображения упаковки продукции АО «БиоПро» (полосы, окружности, изображения птиц, шрифты, колоски, название витаминов и других элементов) также повторяются в изображении упаковки продукции ИП Сафонова В.В.

- Расположение графических элементов (полосы, слова, окружности, изображения птиц, шрифты, колоски, название витаминов и других элементов) относительно друг друга на спорном изображении полностью идентично (скопировано) Изображению упаковки продукции АО «БиоПро».

Также АО «БиоПро» представлены следующие документы: Технические условия комбикормов полнорационных для животных и птиц «ПроКорм», введенные в действие 18.03.2014г.; Сертификат соответствия и Декларация соответствия на указанную продукцию.

В соответствии с материалами дела, ИП Сафонов В.В. в 2015г. приобретал продукцию АО «БиоПро» на основании договоров поставки от 09.04.2015г., 07.05.2015г., 22.05.2015г. Таким образом, ИП Сафонов В.В. знал, что АО «БиоПро» осуществляет реализацию своей продукции в рассматриваемой упаковке «ПРОКОРМ».

Доводы ИП Сафонова В.В. о том, что материалы для дизайна, используемые для упаковки «Прикорм», находятся в свободном доступе в интернете и не являются интеллектуальной собственностью АО «БиоПро» Новосибирское УФАС России не принимает по следующим основаниям.

Упаковка продукции АО «БиоПро» «ПРОКОРМ» реализовывалась на территории Новосибирской области с 2008 года, следовательно, обрела известность среди потребителей, как продукция производства АО «БиоПро». Реализация продукции, в упаковке, схожей до степени смешения с упаковкой продукции АО «БиоПро», может ввести в заблуждение потребителей относительно производителя реализуемой продукции.

Кроме того, реализуя продукцию в упаковке «ПРИКОРМ», схожей до степени смешения с упаковкой «ПРОКОРМ», ИП Сафонов В.В. получает преимущество перед АО «БиоПро», поскольку Ответчику не требуется осуществлять значительных финансовых затрат на продвижение своей продукции, используя узнаваемость среди потребителей продукции «ПРОКОРМ».

АО «БиоПро» рассчитало и представило в адрес Новосибирского УФАС России подсчет убытков, в виде упущенной выгоды, причиненный Обществу действиями ИП Сафонова В.В.

В результате действий ИП Сафонова В.В., заявитель - АО «БиоПро» терпит убытки в виде упущенной выгоды, поскольку продукция «ПРИКОРМ» ИП Сафонова В.В. реализуется на одном товарном рынке с продукцией «ПРОКОРМ» АО «БиоПро», следовательно, в результате смешения упаковок данной продукции, происходит отток потребителей от АО «БиоПро» к ИП Сафонову В.В., вследствие введения в заблуждение относительно производителя интересующей потребителя продукции.

Комиссия Новосибирского УФАС России Решением от 20.12.2017г. признала ИП Сафонова Владимира Владимировича (ОГРНИП 309547414200019) нарушившим:

п. 2 ст. 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции», согласно которому 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.

Нарушение выразилось в реализации ИП Сафоновым В.В. продукции «ПРИКОРМ» в упаковке, схожей до степени смешения с упаковкой продукции-корма АО «БиоПро» «ПРОКОРМ».

Предпринимателю выдано предписание о прекращении антимонопольного законодательства.

Выданное нарушителю Предписание исполнено. Материалы дела переданы уполномоченному должностному лицу Новосибирского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном ст.14.33 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Также хотелось обратить внимание на ряд дел из практики Новосибирского УФАС России возбужденные в отношении хозяйствующих субъектов, которые использовали в своей предпринимательской деятельности обозначение схожее до степени смешения с зарегистрированным Товарным знаком конкурента.

Оба нарушения зафиксированы на рынке розничной реализации нефтепродуктов.

Нарушителями в оформлении внешнего вида АЗС использовались цвета, изображения, наименование и графические элементы сходные до степени смешения с ТЗ заявителя.

Использованные цветовая гамма и название «НК «Нефть» во внешнем оформлении вышеуказанных АЗС, а именно: фриза строения, фриза навеса с топливораздаточными колонками; стелы; приветственного указателя «*Доброго пути!*» - обозначений, в цветовой гамме и схеме, повторяющей элементы оформления автозаправочных станций «Роснефть», и в целом внешний вид позволяют сделать вывод о том, что в оформлении АЗС «НК «Нефть» использованы обозначения, сходные до степени смешения с зарегистрированными товарными знаками, принадлежащими ПАО «НК «Роснефть».

Указанные товарные знаки ПАО «НК «Роснефть» размещаются на автозаправочных комплексах заявителя и его дочерних организаций уже длительное время и ассоциируются у потребителей нефтепродуктов непосредственно с конкретным участником хозяйственного оборота и его товарами, услугами - в данном случае с ПАО «НК «Роснефть» и ООО «РН- Новосибирскнефтепродукт». Следовательно, незаконное использование ООО «Стандарт» данных товарных знаков и сходных с ними обозначений до степени смешения было осуществлено для целей привлечения к АЗС «НК «Нефть» потенциальных покупателей ПАО «НК «Роснефть» и его дочернего общества ООО «РН-Новосибирскнефтепродукт» реализующего нефтепродукты в г. Новосибирске и Новосибирской области.

Данные действия ООО «Стандарт» противоречат требованиям закона, добропорядочности и справедливости, способны причинить убытки ПАО «НК «Роснефть» и ООО «РН-Новосибирскнефтепродукт» и являются актом недобросовестной конкуренции.

Доказательствами наличия нарушений в данном случае послужили: ответ ФИПС о схожести ТЗ, решение Экспертного совета по рекламе и недобросовестной конкуренции.

Преимущества ООО «Стандарт» на розничном рынке реализации ГСМ, при использовании в оформлении своих АЗС элементов, сходных до степени смешения с товарными знаками, принадлежащими заявителю, усматривается в получении необоснованной прибыли за счет привлечения потребителей, которые полагают, что приобретают топливо известного крупного производителя и продавца. Вместе с тем, ООО «Стандарт» схожестью внешнего облика своих АЗС с общим видом, схожим с АЗС сети «Роснефть», пользуются его репутацией и получают возможность снизить свои издержки при продвижении реализуемого продукта.

Комиссия Новосибирского УФАС России признала ООО «Стандарт» (ОГРН 1085405026684, ИНН/КПП 5405383128/540501001, юридический адрес: 630000, г. Новосибирск, ул. Восход, д. 20) нарушившим п.п. 1,2 ст. 14.6 Закона «О защите конкуренции».

Нарушение выразилось в использовании во внешнем оформлении автогазозаправочных станций «НК Нефть», расположенных по адресам: г. Новосибирск, ул. Выборная, д. 201, ст.1 площадка ТЭЦ № 5 и Новосибирская обл., г.Бердск, ул. Барнаульская, д. 16А цветовой гаммы, имитирующей общий стиль АЗС сети «Роснефть», а также изобразительных элементов, символов, букв, обозначений, сходных до степени смешения с товарными знаками по свидетельствам №№ 391296, 340214, 340215, принадлежащими ПАО «НК Роснефть» и используемыми ООО «РН-Новосибирскнефтепродукт».

ООО «Стандарт» выдано предписание о прекращении нарушения пп.1,2 ст. 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции», а именно: прекратить использование во внешнем оформлении автогазозаправочных станций «НК Нефть», расположенных по адресам: г. Новосибирск, ул. Выборная, д. 201, ст.1 площадка ТЭЦ № 5 и Новосибирская обл., г.Бердск, ул. Барнаульская, д. 16А цветовой гаммы, имитирующей общий стиль АЗС сети «Роснефть», а также изобразительных элементов, символов, букв, обозначений, сходных до степени смешения с товарными знаками по свидетельствам №№ 391296, 340214, 340215, принадлежащими ПАО «НК Роснефть» и используемыми ООО «РН-Новосибирскнефтепродукт». Данное предписание исполнено.

В 2017 году Новосибирским УФАС России выдано 8 **предупреждений** (2016г. – 17), по ст.14.1.- 3 (4), 14.2 – 4 (2), 14.3- 1(1), 14.7- 0 (1), 14.8- 0 (9).

Фактов неисполнения предупреждений в 2017 году не зафиксировано (в 2016г. возбуждены и рассмотрены 2 дела по ст.ст. 14.1, 14.7).

К наиболее значимым из выданных предупреждений можно отнести Предупреждение, выданное по результатам рассмотрения заявления ООО «Экосервис-АГРО» по факту нарушения ООО «Урожай» антимонопольного законодательства при реализации следующей продукции: «Петрушка свежая» 40 гр. (зелень в срезке); «Зелень свежая» (Набор зелени (укроп, петрушка, лук) 80гр.) (зелень в срезке); «Укроп свежий» 40 гр. (зелень в срезке).

На упаковке данной продукции в качестве изготовителя продукции указано Общество с ограниченной ответственностью «ЭКОСЕРВИС-АГРО» (ИНН 5432109702), что не соответствует действительности. ООО «ЭКОСЕРВИС-АГРО» является производителем салатов и зеленных культур выращенные гидропонным способом, каждая единица реализуется не в срезке, размещенном в фирменной упаковке, а в индивидуальном торфяном горшочке.

Новосибирским УФАС России установлено, что на основании договора поставки №15/05-07 от 29/05/2015, заключенного между ООО «УРОЖАЙ» и ООО «Торговая Компания «Емельяновский», приобреталась продукция, произведенная ООО «ЭКОСЕРВИС-АГРО». При фасовке продукции ООО «УРОЖАЙ» на основании Технического регламента таможенного союза ТР ТС 022/2011 обязано указывать изготовителя продукции на информационной этикетке.

В ноябре 2016 года при печати этикеток для очередной поставки в торговые точки оператор вставил отправные данные «ЭКОСЕРВИС-АГРО» в качестве изготовителя на виды продукции: «петрушка пучок 40 гр.», «укроп пучок 40гр.», «набор зелени (укроп, петрушка, лук) 80 гр.».

Представленные заявителем фотографии упаковки продукции ООО «Урожай» подтверждают факт наличия недостоверной информаций об изготовителе товара, что является нарушением требований п.3 ст. 14.2 Федерального закона «О защите конкуренции».

В соответствии с п.3 ст. 14.2. Федерального закона «О защите конкуренции», не допускается недобросовестная конкуренция путем введения в заблуждение, в том числе в отношении места производства товара, предлагаемого к продаже, изготовителя такого товара, гарантийных обязательств продавца или изготовителя.

В связи с изложенным, Новосибирское УФАС России выдало ООО «Урожай» (ОГРН 1155476027816; ИНН/КПП 5402004011/540201001; юридический адрес: 630047, г. Новосибирск, ул. Даргомыжского, д.8А, корп. 5) **предупреждение** о прекращении действий, которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, путем указания на упаковках товаров ООО «Урожай» соответствующую действительности информацию об изготовителе товаров. Предупреждение исполнено.