

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О НАЗНАЧЕНИИ ДЕЛА № 06-01-01-14-18

О НАРУШЕНИИ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

К РАССМОТРЕНИЮ

«12» марта 2018 г.

г. Новосибирск

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее - Комиссия) И.В. Волохина на основании приказа Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области от «12» марта 2018г. № 47 о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения

ООО «Фабрика мороженого «Славица» (ОГРН 1151650004175, ИНН 1650303854) п.2 ст. 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции») выразившегося в ведении в оборот товара – мороженого «Сырное», в упаковке сходной по оформлению с упаковкой товара – мороженого «Сыырное» производства ООО «Гулливер» (г. Новосибирск),

УСТАНОВИЛ:

В адрес Новосибирского УФАС России поступило заявление ООО «Гулливер» (ОГРН 1025401313563, ИНН/КПП 5403137504/540301001, место нахождения: ул. Северный проезд, 49/5, а/я 166) по факту наличия в действиях ООО «Фабрика мороженого «Славица» (ОГРН 1151650004175, ИНН/КПП 1650303854/165001001, место нахождения: Республика Татарстан, г. Набережные Челны, проезд Индустриальный, д.26, ИНН 1650303854) нарушения ст. 14.6 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» при производстве и реализации продукции: мороженого «Сырное» (мороженое с заменителем молочного жира с ароматом сыра).

Новосибирским УФАС России при рассмотрении заявления установлено следующее.

Согласно «Общероссийскому классификатору видов экономической деятельности» (ОК 029-2014 (КДЕС Ред. 2)) (далее – ОКВЭД) в группу с кодом 10.52 включено «производство мороженого». Эта группировка включает производство мороженого и прочих замороженных десертов и не включает - деятельность кафе-мороженых.

В соответствии с ОКВЭД «торговля оптовая мороженым и замороженными десертами» включена в группировку 46.38.26.

Согласно «Общероссийскому классификатору продукции по видам экономической деятельности» (ОК 034-2014 (КПЕС 2008)) в группу с кодом 10.52 включено «мороженое».

Решением Совета Евразийской экономической комиссии от 09.10.2013 №67 принят технический регламент Таможенного союза «О безопасности молока и молочной

продукции» (ТР ТС 033/2013) (далее – Технический регламент), пунктом 5 которого определено, что «мороженое» - это взбитые, замороженные и потребляемые в замороженном виде сладкие молочные продукты, молочные составные продукты, молкосодержащие продукты.

Пунктом 84 Технического регламента установлено, что в маркировке молочного мороженого, сливочного мороженого, пломбира, кисломолочного мороженого, мороженого с заменителем молочного жира должны содержаться наименования указанной продукции, соответствующие понятиям, установленным в разделе II Технического регламента. При нанесении маркировки на мороженое на лицевой стороне потребительской упаковки указывается полное наименование этой продукции, которое наносится шрифтом одинакового размера. Не допускается применение понятий "молочное", "сливочное", "пломбир" в наименовании в маркировке мороженого, в состав которого входит заменитель молочного жира.

В соответствии с ЕГРЮЛ основным видом деятельности ООО «Фабрика мороженого «Славица» является производство мороженого (код по ОКВЭД – 10.52); в дополнительные виды деятельности данного хозяйствующего субъекта включена, в том числе, торговля оптовая мороженым и замороженными десертами (код по ОКВЭД – 46.38.26).

В соответствии с ЕГРЮЛ основным видом деятельности ООО «Гулливер» является производство мороженого (код по ОКВЭД – 10.52); в дополнительные виды деятельности данного хозяйствующего субъекта включена, в том числе, торговля оптовая мороженым и замороженными десертами (код по ОКВЭД – 46.38.26).

Согласно представленной информации ООО «Фабрика мороженого «Славица» осуществляет производство и реализацию мороженого, в том числе мороженого «Сырное». 18.07.2016 ООО «Фабрика мороженого «Славица» была осуществлена первая отгрузка контрагенту мороженого «Сырное».

ООО «Гулливер» сообщило, что с июня 2015 года производит и продает под своей торговой маркой «Страна Гулливерия» мороженое «Сыырыное» сливочное, работа по внедрению которого началась в 2014 году. ООО «Гулливер» представило договоры поставки, в соответствии с которыми ООО «Гулливер» обязуется поставить продукцию – мороженое в ассортименте.

Было выявлено, что мороженое «Сыырыное» (ООО «Гулливер») реализуется на территории РФ, в том числе – г. Новосибирска, а также за пределами территории РФ.

ООО «Фабрика мороженого «Славица» не имеет прямых договоров на поставку мороженого контрагентам, зарегистрированным в г. Новосибирске. При этом ООО «Фабрика мороженого «Славица» поставляло мороженое «Сырное», в том числе, следующим контрагентам: ООО «Торговая компания «Славица», которое в свою очередь поставляло данный товар ИП Аброськину А.В., осуществляющему розничную реализацию мороженого в г. Новосибирске.

Также Новосибирским УФАС России установлено, что мороженое, произведенное ООО «Гулливер» и ООО «Фабрика мороженого «Славица», реализуется на территории Российской Федерации. Оптовые покупатели, находящиеся на территории Новосибирской области, также имеют экономическую и техническую

возможности приобрести мороженое на территории других субъектов Российской Федерации.

Исходя из вышеизложенного следует, что территория Российской Федерации, включая Новосибирскую область, является географическими границами рынка оптовой реализации мороженого.

На рынке оптовой реализации мороженого за период с января 2015г. по февраль 2018г. в границах Российской Федерации, включая территорию Новосибирской области, действовали ООО «Гулливёр» и ООО «Фабрика мороженого «Славица».

Таким образом, на основании представленных документов, можно сделать вывод о наличии фактических конкурентных отношений между ООО «Гулливёр» и ООО «Фабрика мороженого «Славица» на рынке оптовой реализации мороженого за период с января 2015г. по февраль 2018г. на территории Российской Федерации, включая Новосибирскую область.

Согласно ст.1 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», настоящий Федеральный закон определяет организационные и правовые основы защиты конкуренции, в том числе предупреждения и пресечения:

- 1) монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции;
- 2) недопущения, ограничения, устранения конкуренции федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, Центральным банком Российской Федерации.

Целями настоящего Федерального закона являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков.

Согласно ст. 3 ФЗ «О защите конкуренции», настоящий Федеральный закон распространяется на отношения, которые связаны с защитой конкуренции, в том числе с предупреждением и пресечением монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции, и в которых участвуют российские юридические лица и иностранные юридические лица, организации, федеральные органы исполнительной власти, органы государственной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, иные осуществляющие функции указанных органов органы или организации, а также государственные внебюджетные фонды, Центральный банк Российской Федерации, физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели.

Согласно ст.4 ФЗ «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;

хозяйствующий субъект - 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.

Под направленностью действий хозяйствующего субъекта на получение преимуществ в предпринимательской деятельности понимается их объективная способность предоставить субъекту такие преимущества. То есть, действия хозяйствующего субъекта могут считаться направленными на получение преимуществ, если они позволяют хозяйствующему субъекту увеличить получаемую прибыль, либо предотвратить ее неизбежное снижение.

В соответствии с п.2 ст.14.6 ФЗ «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.

Таким образом, поскольку заявитель осуществлял производство и реализацию своей продукции – мороженого «Сыырное», в рассматриваемой упаковке с 2014 года, данная упаковка приобрела известность среди потребителей и зарекомендовала себя как продукция определенного качества. Следовательно, к июлю 2016г. (на момент введения в оборот мороженого «Сырное» ООО «Фабрика мороженого «Славица») мороженое «Сыырное» уже обладало определенной степенью известности, в том числе из-за вкусовых и иных качеств, на территории г. Новосибирска, как продукция ООО «Гулливёр».

Реализуя продукцию – мороженое, в упаковке «Сырное», схожей до степени смешения с упаковкой продукции – мороженого «Сыырное», ООО «Фабрика мороженого «Славица» получает преимущество перед ООО «Гулливёр», т.к. ему не требуется осуществлять значительных финансовых затрат на продвижение своей продукции, используя узнаваемость среди потребителей продукции.

Использование ООО «Фабрика мороженого «Славица» упаковки мороженого «Сырное», сходной в целом с упаковкой мороженого «Сыырное» производства ООО «Гулливёр» направлено на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности по производству (и реализации) мороженого, и позволяет ООО «Фабрика мороженого «Славица», за счет использования сходной упаковки узнаваемой марки, без дополнительных затрат получать и увеличивать прибыль от реализации мороженого собственного производства. Такие действия ООО «Фабрика мороженого «Славица» по введению в оборот

мороженого в упаковке, сходной с упаковкой хозяйствующего субъекта-конкурента – ООО «Гулливер», и как следствие способной ввести потребителей в заблуждение относительно производителя данного товара, противоречит действующему законодательству (п.2 ст.14.6 ФЗ «О защите конкуренции»), а также обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости. В результате введения в оборот товара, сходного по оформлению с уже известным и узнаваемым аналогичным товаром, возможно изменение спроса на ранее существующий товар, что может причинить убытки добросовестному пользователю упаковки мороженого «Сыырыное» ООО «Гулливер» в виде упущенной выгоды.

Таким образом, на основании вышеизложенного, действия ООО «Фабрика мороженого «Славица» указывают на признаки нарушения п.2 ст.14.6 ФЗ «О защите конкуренции».

Руководствуясь частью 6 статьи 44 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции»,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Назначить дело № 06-01-01-14-18 к рассмотрению на «12» апреля 2018г. в 10-00 часов по адресу: Кирова 3, кабинет 1007.

2. Привлечь к участию в рассмотрении дела № 06-01-01-14-18 в качестве ответчика: ООО «Фабрика мороженого «Славица» (ОГРН 1151650004175, ИНН/КПП 1650303854/165001001, место нахождения: Республика Татарстан, г. Набережные Челны, проезд Индустриальный, д.26).

3. Привлечь к участию в рассмотрении дела № 06-01-01-14-18 в качестве заявителя ООО «Гулливер» (ОГРН 1025401313563, ИНН/КПП 5403137504/540301001, место нахождения: ул. Северный проезд, 49/5, а/я 166).

4. Привлечь к участию в рассмотрении дела № 06-01-01-14-18 в качестве заинтересованного лица Индивидуального предпринимателя Аброськина А.В. (ОГРНИП 315547600135560).

5. ООО «Фабрика мороженого «Славица» представить в срок до «9» апреля 2018г. в Новосибирское УФАС России:

- отзыв на данное определение.

6. ООО «Гулливер» представить в срок до «9» апреля 2018г. в Новосибирское УФАС России:

- отзыв на данное определение.

7. ИП Аброськину А.В. представить в срок до «9» апреля 2018г. в Новосибирское УФАС России:

- отзыв на данное определение.

Документы представляются в прошитом виде, в копиях, заверенных юридическим лицом, с сопроводительным письмом. В случае отсутствия какого-либо из

перечисленных документов необходимы письменные пояснения.

В соответствии с ч.6 ст.19.8 Кодекса РФ об административных правонарушениях, непредставление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган сведений (информации), предусмотренных законодательством о рекламе, а равно представление таких сведений (информации) в неполном объеме или в искаженном виде либо представление недостоверных сведений (информации) - влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двух тысяч до десяти тысяч рублей; на юридических лиц - от двадцати тысяч до двухсот тысяч рублей.