

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу №04-09/06-02-19 об административном правонарушении

20 марта 2019г.

г.Владикавказ

Я, руководитель Северо-Осетинского УФАС России Плиев Р.Р., рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении №04-09/06-02-19, возбужденного в отношении ООО «Снежная Королева», по факту введении ООО «Секжная королева» в оборот мороженого в упаковке, схожей с упаковкой ОАО «Русский холодъ», в присутствии представителя ООО «Снежная Королева» - Ц.М.А. по доверенности №1 от 27.02.2019г.,

УСТАНОВИЛ:

Решением Комиссии Северо-Осетинского УФАС России от 25.12.2018 по делу №04-08/05-11-18 ООО «Снежная Королева» признано нарушившим требования ч. 2 ст. 14.6 Федерального закона от 25.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

Нарушение выразилось во введении в оборот мороженого в упаковке, схожей с упаковкой ОАО «Русский холодъ» и его реализации на пересекающихся территориях, чем потребители мороженого были введены в заблуждение относительно производителя.

В группу ОАО «Русский холодъ» входят две фабрики по производству мороженого ООО «Лагуна Койл», ООО «Алтайхолод».

ООО «Алтайхолод» начало выпуск мороженого «Юбилейное» с 2002 года, согласно сведениям Российского агентства по патентам и

товарным знакам.

За период с апреля 2017 года по май 2018 года ООО «Снежная королева» производило и реализовывало мороженое в упаковке со словесным элементом «Королевское». Упаковка мороженого «Королевское» производства ООО «Снежная королева» сходна до степени смешения с упаковкой мороженого «Юбилейное» производства ООО «Алтайхолод» и ООО «Лагуна Койл», что подтверждает отчет о проведении предварительной экспертной оценки Лаборатории социологической экспертизы ФГБУН «Федеральный научно-исследовательский социологический центр РАН».

ОАО «Русский холодъ» осуществляет реализацию мороженого «Юбилейное» в Республике Кабардино-Балкария, Республике Ингушетия. ООО «Снежная Королева» также осуществляло реализацию мороженого «Королевское» на указанных территориях, что подтверждается данными по объемам продаж мороженого «Юбилейное» представленными ОАО «Русский холодъ».

Согласно ч.1 ст.1259 Гражданского кодекса РФ (далее – ГК РФ) объектами авторских прав являются произведения науки, литературы и искусства независимо от достоинств и назначения произведения, а также от способа его выражения: в том числе произведения живописи, скульптуры, графики, **дизайна**, графические рассказы, комиксы и другие произведения изобразительного искусства.

В соответствии с ч.4 ст.1259 ГК РФ для возникновения, осуществления и защиты авторских прав не требуется регистрация произведения или соблюдение каких-либо иных формальностей.

Как следует из положений ч.4 ст.1259 ГК РФ, автор дизайнерского решения (произведения) имеет возможность выбрать вид правовой охраны как в качестве промышленного образца в рамках патентного права, так и по нормам авторского права в качестве произведения дизайна.

Согласно статье 1270 ГК РФ автору произведения принадлежит исключительное право владеть, пользоваться и распоряжаться произведением дизайна.

На основании изложенного, дизайн упаковки «Юбилейное» для мороженого не подлежит обязательной регистрации.

Согласно п.7 ст.4 Закона о защите конкуренции конкуренция - это

соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

Недобросовестная конкуренция - это 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 (п.9 ст. 4 Закона о защите конкуренции).

Согласно п.2 статьи 10bis Конвенции по охране промышленной собственности (заключена в Париже 20.03.1883, ратифицирована СССР 19 сентября 1968 года) 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.

Индивидуализировать продукцию могут как обозначения, не зарегистрированные в качестве товарных знаков, так и общий вид, элементы оформления упаковки и другие средства. При смешении продукция хозяйствующего субъекта по тем или иным параметрам настолько напоминает продукцию, что потребитель способен принять его товар за товар конкурента.

В соответствии с п.2 ст.14.6 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.

Копированием внешнего вида изделия является воспроизведение внешнего вида изделия другого хозяйствующего субъекта (предпринимателя) и введение его в гражданский оборот.

Имитация внешнего вида товара представляет собой своеобразное подражание товару конкурента с целью создания у покупателей впечатления о принадлежности таких товаров линейке имитируемых товаров.

Таким образом, действия ООО «Снежная королева» выразившиеся во введении в оборот мороженого в упаковке, схожей с упаковкой ОАО «Русский холодъ» и реализации его на пересекающихся территориях, ввели потребителя в заблуждение относительно производителя мороженого, а также могли привести к получению ООО «Снежная королева» антиконкурентного преимущества, что содержит состав административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч.2 ст.14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ).

Согласно ч. 2 статьи 14.33 КоАП РФ недобросовестная конкуренция, выразившаяся во введении в оборот товара с незаконным использованием результатов интеллектуальной деятельности и приравненных к ним средств индивидуализации юридического лица, средств индивидуализации продукции, работ, услуг, влечет наложение административного штрафа на на юридических лиц - от одной сотой до пятнадцати сотых размера суммы **выручки** правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено правонарушение, но не менее ста тысяч рублей.

Расчет административного штрафа производился исходя из суммы выручки ООО «Снежная королева» за период реализовано мороженого в упаковке со словесным элементом «Королевское».

Согласно справке предоставленной ООО «Снежная Королева» за период с апреля 2017г. по май 2018 года было реализовано мороженого «Королевское» на общую сумму 229 980 руб.

Расчет базового штрафа (БШ) Расчет осуществляется в соответствии с положениями **части 2 статьи 14.33** КоАП РФ и

Методическими рекомендациями ФАС России по исчислению размера административного штрафа, применяемого к юридическим лицам за совершение административных правонарушений, предусмотренных [статьями 14, 31, 14.32, 14.33](#) Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, направленными письмом от 13.07.2015 № ИА/34839/15 (в части, не противоречащей действующей редакции [КоАП РФ](#)).

1. Определяется максимальный размер административного штрафа (МаксШ), составляющий 15% (пятнадцать сотых) суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, за период с апреля 2017г. по май 2018 года

МаксШ равен 34497 руб. (229 980 руб. x 15%).

2. Определяется минимальный размер административного штрафа (МинШ), составляющий в данном случае 1% (одну сотую) суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, за период с апреля 2017г. по май 2018 года

МинШ составляет 2299,3 руб. (229 980 руб. x 1%).

3. Определяется базовый штраф (БШ), составляющий сумму минимального размера административного штрафа и половины разности максимального и минимального размеров административного штрафа:

$$\text{БШ} = \text{МинШ} + (\text{МаксШ} - \text{МинШ})/2 \quad \text{БШ} = 2299,3 + (34497 - 2299,3)/2 = 18398,3 \text{ руб.}$$

4. Определяются обстоятельства смягчающие (ОС) и отягчающие (ОО) административную ответственность, составляющие одну восьмую разности максимального и минимального размеров административного штрафа:

ОО (ОС) составляет - 2012,3

5. Определяется размер административного штрафа, подлежащего наложению:

$$\text{ПШ} = \text{БШ} + (\text{ОО} \times n) - (\text{ОС} \times n), \text{ где } n - \text{количество обстоятельств, смягчающих или отягчающих административную ответственность:}$$

$$\text{ПШ} = 18398,3 + (\text{ОО} \times 0) - (2012,3 \times 1) = 16\,386,$$

Поскольку рассчитанная величина штрафа подлежащего взысканию менее 100 000 руб., в силу нормы [части 2 статьи 14.33 КоАП РФ](#) наложению подлежит штраф в размере 100000 руб.

Таким образом, величина штрафа, налагаемого в соответствии с нормой [части 2 статьи 14.33 КоАП РФ](#) на ООО «Снежная королева», составляет 100000 (сто тысяч) рублей.

Согласно п.1 статьи 2.1. КоАП РФ, административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

У ООО «Снежная королева» имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых КоАП РФ или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

В силу частей 1 статьи 4.1 КоАП РФ административное наказание за совершение административного правонарушения назначается в пределах, установленных законом, предусматривающим ответственность за данное административное правонарушение, в соответствии с настоящим Кодексом.

Решая вопрос о виде и размере административного наказания, учитывается характер совершенного административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица (личность виновного, его имущественное положение) обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

ООО «Снежная Королева» **впервые привлекается** к административной ответственности по ч. 2 ст. 14.33 КоАП РФ.

Данное обстоятельство, в соответствии со ст. 4.2 КоАП РФ расценивается как **смягчающие** административную ответственность.

Обстоятельств **отягчающих** административную ответственность не выявлено.

Обстоятельств, указывающих на **малозначительность** административного правонарушения, не выявлено.

В силу части 3.2 статьи 4.1 КоАП РФ при наличии исключительных обстоятельств, связанных с характером совершенного административного правонарушения и его последствиями, имущественным и финансовым положением привлекаемого к административной ответственности юридического лица, судья, орган, должностное лицо, рассматривающие дела об административных правонарушениях либо жалобы, протесты на постановления и (или) решения по делам об административных правонарушениях, могут назначить наказание в виде административного штрафа в размере менее минимального размера административного штрафа, предусмотренного соответствующей статьей или частью статьи [раздела II](#) настоящего Кодекса, в случае, если минимальный размер административного штрафа для юридических лиц составляет не менее ста тысяч рублей.

На основании вышеизложенного, учитывая характер совершенного ООО «Снежная Королева» административного правонарушения, с учетом того, что ранее ООО «Снежная королева» к административной ответственности за нарушение ч. 2 статьи 14.33 КоАП не привлекалось, в отсутствие обстоятельств, отягчающих, исключających административную ответственность, сумма штрафа за указанное административное правонарушение снижена до 50 000 (пятидесяти тысяч) рублей.

Время совершения административного правонарушения – с апреля 2017 года по май 2018 года;

Место совершения административного правонарушения – РСО-Алания, г.Владикавказ, ул.Черноморская, д.2.

В силу ч.6. **ст. 4.5. КоАП РФ** срок давности привлечения к административной ответственности за административные правонарушения, предусмотренные статьями 14.9, 14.9.1, 14.31, 14.32, 14.33, 14.40 настоящего Кодекса, начинается со дня вступления в силу решения комиссии антимонопольного органа, которым установлен факт нарушения законодательства Российской Федерации.

Таким образом, постановление о назначении административного наказания по делу №04-09/06-02-19 об административном правонарушении вынесено в пределах срока установленного КоАП РФ.

Исходя из вышеизложенного, руководствуясь статьями 2.1, 2.9, 4.1, 4.2, 4.3, 4.5, 23.48, ч.1 ст.29.9, 14.33 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1) Признать ООО «Снежная Королева», виновным в совершении административного правонарушения, выразившегося во введении в оборот мороженого в упаковке, схожей с упаковкой ОАО «Русский холодъ» и реализации его на пересекающихся территориях, ответственность за которое предусмотрена ч.2 ст.14.33 КоАП РФ.

2) Назначить ООО «Снежная Королева» наказание в виде административного штрафа в размере **50 000 (пятидесяти тысяч) рублей.**

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

Копию документа, подтверждающего уплату административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление, по факсу 8672-54-52-52.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа, но не менее одной тысячи рублей, либо административный арест на срок до пятнадцати суток, либо обязательные работы на срок до пятидесяти часов.

В соответствии с пунктом 3 части 1 и частью 3 статьи 30.1 КоАП, а также частью 1 статьи 30.3 КоАП постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно статьи 31.1 КоАП постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

Руководитель управления

Р.Р. Плиев