

РЕШЕНИЕ

17 января 2020г.
Самара

г.

Резолютивная часть решения оглашена «26» декабря 2019 года.
В полном объеме решение изготовлено «17» января 2020 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Самарской области (далее - Самарское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, в составе:

Председатель Комиссии: <...>;

Члены Комиссии: <...> (далее - Комиссия),

рассмотрев материалы дела № 063/01/14.6-622/2019 по признакам нарушения ООО «ЛУКАМОРЬЕ» статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

в присутствии представителей:

заявителя - ООО «Нестле Россия» – <...> по доверенности № Mg-257-2019 от 07.11.2019г.;

ответчика - ООО «ЛУКАМОРЬЕ» – представитель отсутствовал. О месте и времени рассмотрения дела лицо уведомлено надлежащим образом определением исх. № 14240/8 от 16.12.2019г., что подтверждается уведомлением о направлении определения по электронной почте Срд, 18/12/2019 10:02), списком почтовых отправлений от 18.12.2019г., чеком ккм от 19.12.2019г., отчетом об отслеживании отправления с почтовым идентификатором № 44312337480269, № 44312337480276;

Заинтересованного лица Сосьете де Продюи Нестле С.А. – представитель отсутствовал. О месте и времени рассмотрена дела лицо уведомлено надлежащим образом определением исх. № 14240/8 от 16.12.2019г., что подтверждается уведомлением о направлении определения по электронной почте Срд, 18/12/2019 10:02), списком почтовых отправлений от 19.12.2019г., чеком ккм от 20.12.2019г., отчетом об отслеживании отправления № 44312340039676,

руководствуясь статьей 49 Закона о защите конкуренции,

УСТАНОВИЛА:

В соответствии с положениями пункта 3 части 2 статьи 39 Закона о защите конкуренции основанием для возбуждения и рассмотрения настоящего дела явилось обнаружение антимонопольным органом признаков нарушения антимонопольного законодательства, а именно, по заявлению ООО «Нестле Россия» (далее - Заявитель) и Сосьете де Продюи Нестле С.А. (исх. № 189233 от 19.06.2019г. / вх. № 4962 от 21.06.2019г.) на действия ООО «ЛУКАМОРЬЕ» о наличии признаков недобросовестной конкуренции.

Из заявления следовало, что ООО «Нестле Россия» и Сосьете де Продюи Нестле С.А. ведут совместную хозяйственную деятельность на рынке РФ по производству и реализации продуктов питания, в том числе кондитерских изделий под товарными знаками «Kit Kat» и «Nesquik» (шоколад и шоколадные батончики).

Компания Сосьете де Продюи Нестле С.А. является хозяйствующим субъектом, учрежденным в соответствии с законодательством Швейцарии. Компании Сосьете

де Продюи Нестле С.А. принадлежат исключительные права на указанные ниже товарные знаки.

Компания ООО «Нестле Россия» (прежнее фирменное наименование - ООО «Нестле Русь») является хозяйствующим субъектом, учрежденным в соответствии с законодательством Российской Федерации, который на основании лицензионного договора (дата государственной регистрации: 28.10.2016, номер государственной регистрации: РД0209288) производит на своих фабриках в г. Самаре и г. Перми кондитерские изделия, в том числе под наименованием и товарными знаками «Kit Kat» и «Nesquik», правообладателем которых является Сосьете де Продюи Нестле С.А. Компания ООО «Нестле Россия» осуществляет также на территории Российской Федерации рекламу, продвижение, продажу и предложение к продаже кондитерских изделий «Kit Kat» и «Nesquik».

У ООО «Нестле Россия» открыты филиалы в различных регионах России, включая Самарскую и Пермскую области, что подтверждается сведениями из открытых источников, в частности, выпиской из ЕГРЮЛ в отношении ООО «Нестле Россия». Данные филиалы осуществляют управление деятельностью кондитерских фабрик, где и производится продукция, маркируемая товарными знаками «Kit Kat» и «Nesquik».

Заявитель и Сосьете де Продюи Нестле С.А входят в группу лиц согласно определению группы лиц, содержащемуся в статье 9 Закона о защите конкуренции, поскольку ООО «Нестле Россия» и Сосьете де Продюи Нестле С.А. имеют общего учредителя в лице компании Нестле С.А.

ООО «ЛУКАМОРЬЕ» является производителем кондитерских изделий «Катя Кэт» (далее - «шоколадный батончик «Катя Кэт»), а также «Мистик» (далее - «шоколадный батончик «Мистик»). Единственным видом деятельности ООО «ЛУКАМОРЬЕ», начиная с даты его учреждения (15.07.2015), является «производство какао, шоколада и сахаристых кондитерских изделий».

Заявитель полагает, что производство и введение в гражданский оборот на территории Российской Федерации продукции «шоколадные батончики «Катя Кэт» и «Мистик» ООО «ЛУКАМОРЬЕ» содержат признаки недобросовестной конкуренции, поскольку они осуществляются с использованием результатов интеллектуальной деятельности конкурентов, направлены на создание смешения на рынке в отношении производителей товара, размывают различительную способность товарных знаков и иных индивидуализирующих элементов продукции компаний группы Нестле, направлены на использование репутации широко известной продукции «Kit Kat» и «Nesquik» для привлечения внимания потребителя к продукции «шоколадные батончики «Катя Кэт» и «Мистик», то есть, создают необоснованные преимущества перед конкурентом и могут причинить убытки компаниям группы Нестле.

Изучив заявление, приложенные к нему документы, ответы на запросы, заслушав лиц, участвующих в деле, Комиссия установила следующие обстоятельства.

Приказом Руководителя Самарского УФАС России № 128 от 20.09.2019г. в отношении ООО «ЛУКАМОРЬЕ» возбуждено дело по признакам нарушения ст. 14.6 Закона о защите конкуренции.

Определением о назначении дела № 063/01/14.6-622/2019 к рассмотрению в качестве Заявителя по делу привлечено ООО «Нестле Россия», в качестве ответчика по делу привлечено – ООО «ЛУКАМОРЬЕ», в качестве заинтересованного лица по делу привлечено Сосьете де Продюи Нестле С.А.

Заявитель и Ответчик состоят в конкурентных отношениях, поскольку производят и реализуют на территории Российской Федерации аналогичную продукцию - кондитерские изделия. Продукция распространяется среди одного и того же

круга потребителей, в сходных розничных каналах.

Продукция «шоколадные батончики «Катя Кэт» и «Мистик», производимая ООО «ЛУКАМОРЬЕ», продается и предлагается к продаже в тех же регионах и даже в тех же точках сбыта, где реализуется и продукция «шоколадные батончики «Kit Kat» и «Nesquik», производимая ООО «Нестле Россия», что подтверждается товарными и кассовыми чеками (ООО «Оазис» чек ккм от 02.04.2019, <...> чек ккм от 03.12.2018г.).

Компании «Сосьете де Продюи Нестле С.А.» принадлежат исключительные права на следующие товарные знаки:

товарный знак по международной регистрации № 642035, правовая охрана которому предоставлена на территории Российской Федерации для индивидуализации товаров 30 класса МКТУ, в том числе «кондитерских изделий из шоколада»;

товарный знак по международной регистрации № 972721, правовая охрана которому предоставлена на территории Российской Федерации для индивидуализации товаров 30 класса МКТУ, в том числе «кондитерских изделий», «шоколада», «изделий из шоколада» и т.д.;

товарный знак по международной регистрации № 1299178, правовая охрана которому предоставлена на территории Российской Федерации для индивидуализации товаров 30 класса МКТУ, в том числе «кондитерских изделий», «шоколада», «изделий из шоколада» и т.д.;

общеизвестный товарный знак рег. № 62 (признан общеизвестным для товаров 30 класса МКТУ, именно «напитки шоколадные; хлопья из зерновых продуктов»);

товарный знак по международной регистрации № 733552, правовая охрана которому предоставлена на территории Российской Федерации для индивидуализации товаров 30 класса МКТУ, в том числе, «кондитерских изделий», «шоколада», «изделий из шоколада» и т.д.;

товарный знак по международной регистрации № 736844, правовая охрана которому предоставлена на территории Российской Федерации для индивидуализации товаров 30 класса МКТУ, в том числе, «кондитерских изделий», «шоколада», «изделий из шоколада» и т.д.;

товарный знак по международной регистрации № 735948, правовая охрана которому предоставлена на территории Российской Федерации для индивидуализации товаров 30 класса МКТУ, в том числе, «кондитерских изделий», «шоколада», «изделий из шоколада» и т.д.;

товарный знак по международной регистрации № 1063658, правовая охрана которому предоставлена на территории Российской Федерации для индивидуализации товаров 30 класса МКТУ, в том числе, «кондитерских изделий», «шоколада», «изделий из шоколада» и т.д.;

товарный знак по международной регистрации № 1279998, правовая охрана которому предоставлена на территории Российской Федерации для индивидуализации товаров 30 класса МКТУ, в том числе, «кондитерских изделий», «шоколада», «изделий из шоколада» и т.д.

Кондитерские изделия «Kit Kat» и «Nesquik» производятся на территории Российской Федерации в филиалах ООО «Нестле Россия» в г. Самара и г. Пермь. Кондитерские изделия под наименованием «Nesquik» стали производиться на территории Российской Федерации с 1998 г., а кондитерские изделия под наименованием «Kit Kat» - с 2001 г.

Кондитерские изделия под наименованием «Nesquik» начали выпускаться на фабрике в г. Самаре в 1998 году (первым продуктом «Nesquik» стал шоколадный батончик «Nesquik», 28г.), а кондитерские изделия под наименованием «Kit Kat» начали производиться в России в 2001 году (документ, подтверждающий выпуск

продукции «Nesquik» в 2000г.: ТУ № 9123-031-00334675-00 от 02.10.2000 «Конфеты с комбинированными корпусами, глазированные шоколадом», документы, подтверждающие выпуск продукции «Kit Kat» в 2003 г.: спецификация на продукт от 27.01.2003, протокол лабораторных испытаний от 16.05.2003). В отношении продукции «Kit Kat» была также принята декларация о соответствии в 2004 году.

Вышеуказанный ТУ № 9123-031-00334675-00 от 02.10.2000 был составлен на имя ОАО «Кондитерское объединение «Россия», которое впоследствии было реорганизовано путем преобразования в ООО «Кондитерское объединение «Россия», а оно, в свою очередь, было реорганизовано путем присоединения к ООО «Нестле Россия». Данная информация подтверждается выпиской из ЕГРЮЛ в отношении ООО «Кондитерское объединение «Россия».

Протокол лабораторных испытаний от 16.05.2003 и декларация о соответствии 2004 года были выданы на имя ОАО «Кондитерская фабрика «Камская», которое впоследствии было реорганизовано путем преобразования в ООО «Кондитерская фабрика «Камская», а оно, в свою очередь, было реорганизовано путем присоединения к ООО «Нестле Россия». Данная информация подтверждается выпиской из ЕГРЮЛ в отношении ООО «Кондитерская фабрика «Камская».

Кондитерские изделия «Kit Kat» и «Nesquik» продаются на всей территории Российской Федерации в течение длительного времени, что подтверждается каталогами продукции, начиная с 2005 года, товарными накладными (от 30.04.2017, 11.04.2015, 01.04.2016, 04.12.2016, 26.11.2014, 08.01.2015), в соответствии с которыми продукция «Kit Kat» и «Nesquik» поставляется крупнейшим торговым сетям России, включая, например, ЗАО «Тандер» (фирменное наименование торговой сети «Магнит»), а также крупнейшим дистрибьюторам, таким как, например, ООО «Эскорт-Сервис».

Заявитель и ООО «ЛУКАМОРЪЕ» реализуют/предлагают к реализации свою продукцию в одних регионах, в одних точках сбыта.

Данный довод подтверждается товарными и кассовыми чеками, например, чек от 01.04.2019 года и чек от 02.04.2019, которые подтверждают, что продукция «Мистик» и «Катя и Кэт» реализовалась в той же точке продажи, что и продукция «Kit Kat» и «Nesquik».

Более того, согласно справке ООО «Нестле Россия» от 08.05.2019 продукция «Kit Kat» реализуется по всей территории России, включая г. Самару, в то время как продукция «Nesquik» производится непосредственно в г. Самара, что подтверждается информацией, размещенной на упаковке данной продукции.

Продукция же «Мистик» и «Катя и Кэт» производится непосредственно в Самарской области, что подтверждается информацией, размещенной на упаковках данной продукции.

В результате активной деятельности ООО «Нестле Россия» за период с 01.01.2013 по 31.12.2018 на территории Российской Федерации было реализовано более 34 тысяч тонн продукции «Kit Kat» на сумму более 21 миллиарда рублей, что составило в отчетный период от 9.6 % до 10.6 % от общей доли российского рынка в данной категории продукции. Указанная продукция реализовывалась на всей территории Российской Федерации, включая такие регионы, как Москва, Самара, Дальний Восток, Сибирь, Урал и т.д. Приведенные сведения подтверждаются справкой компании ООО «Нестле Россия» от 08.05.2019.

За период с 01.01.2008 по 31.12.2018 на территории Российской Федерации было реализовано более 57 тысяч тонн шоколадных батончиков «Kit Kat» на сумму, превышающую 30 миллиардов рублей. За тот же период было реализовано более 21 тысячи тонн шоколадных батончиков «Nesquik» на сумму, превышающую 11 миллиардов рублей, что подтверждается справкой компании ООО «Нестле

Россия» от 29.03.2019.

Компания ООО «Нестле Россия» также осуществляет более 10 лет активную рекламную и маркетинговую поддержку и продвижение продукции «Kit Kat» и «Nesquik» на территории Российской Федерации, в том числе через рекламные агентства, с которыми заключены договоры для продвижения и рекламы продукции (локальный договор об оказании услуг № NAT_MRS010118SA01 от 01.01.2018 с приложениями, договор № NAT_MRS090108HAU01 от 09.01.2008г. с приложениями). В частности, продукция «Kit Kat» и «Nesquik» активно рекламируется более 10 лет на телевизионных каналах, в том числе и на федеральных телевизионных каналах, включая «Первый канал», «Россия 1», «НТВ», «РЕН ТВ», «ПЯТНИЦА», «СТС», «ТНТ», «КАРУСЕЛЬ» и т.д. В подтверждение приведены эфирные справки, подтверждающие рекламу продукции «шоколадные батончики «Kit Kat» и «Nesquik» на указанных телеканалах в период с 2014 по 2018 годы, а также непосредственно сами рекламные видеоролики.

Продукция «шоколадные батончики «Kit Kat» и «Nesquik» также рекламировалась на билбордах (представлены фото рекламы), посредством иной наружной рекламы (представлены фото рекламы на холодильных установках), а также в сети Интернет, что подтверждается соответствующими распечатками.

Общий размер затрат на рекламу продукции (шоколадные батончики, шоколадные плитки), маркированной товарными знаками «Kit Kat», за период с 2008 по 2018 годы составил - 2 322 070 514 (Два миллиарда триста двадцать два миллиона семьдесят тысяч пятьсот четырнадцать) рублей, что подтверждается справкой ООО «Лайон Коммьюникейшнз».

Общий же размер затрат на рекламу продукции (шоколадные батончики, шоколадные плитки), маркированной товарными знаками «Nesquik», за период с 2009 по 2016 годы составил 510 506 821 (Пятьсот десять миллионов пятьсот шесть тысяч восемьсот двадцать один) рубль (письма ООО «Лайон Коммьюникейшнз» от 08.04.2019г.).

В результате активной маркетинговой поддержки и широкомасштабных рекламных кампаний ООО «Нестле Россия» продукция под наименованием «Kit Kat» и «Nesquik» получила высокую популярность у российских потребителей. Согласно исследованию Ipsos Comcon, проведенному в период с 2014 по 2018 годы, продукция (шоколадные батончики, шоколадные плитки), маркированная товарными знаками «Kit Kat», в период с 2014 по 2018 годы была известна от 92% до 97% опрошенных, в то время как продукция (шоколадные батончики, шоколадные плитки), маркированная товарными знаками «Nesquik», была известна от 86% до 88% опрошенных. Приведенные данные свидетельствуют о высокой узнаваемости продукции «шоколадные батончики «Kit Kat» и «Nesquik» среди потребителей на территории Российской Федерации.

Кроме того, ООО «Нестле Россия» была удостоена престижной премии «Effie awards Russia» в 2018 и 2019 годах за успешные рекламные кампании по продвижению кондитерских изделий «Kit Kat».

Товарные знаки «Kit Kat» и «Nesquik» являются широко известными, в силу следующего:

данные товарные знаки используются в течение длительного времени;

продукция, маркированная данными товарными знаками, реализуется большими объемами и активно рекламируется.

Обозначение было признано в установленном законом порядке общеизвестным товарным знаком в отношении ряда товаров 30 класса МКТУ, а именно, «напитки шоколадные»; «хлопья из зерновых продуктов».

Изображения, используемые на упаковках продукции «шоколадные батончики

«Катя Кэт» и «Мистик», сходны до степени смешения с товарными знаками и упаковками Заявителя.

Факт смешения подтверждается результатами социологического опроса (Заключение № 174-2019 от 13.06.2019г. ФГБУН Федеральный научно-исследовательский социологический центр РАН (далее – Социологический опрос), согласно которому у большинства потребителей (54%) возникло впечатление, что товар в упаковке «Катя Кэт» производит та же компания, что и компания, выпускающая товар под международным товарным знаком № 1063658 «Kit Kat» . Подавляющее большинство опрошенных (76%) считают, что при покупке существует риск перепутать товары, маркированные международным товарным знаком № 1063658 «Kit Kat», и товары в упаковке «Катя Кэт».

Изображения, используемые на продукции «шоколадный батончик «Мистик», сходны до степени смешения с товарным знаком по международной регистрации № 1299178.

Факт смешения подтверждается результатами социологического опроса, согласно которому у большинства потребителей (44%) возникло впечатление, что товар в упаковке «Мистик» производит та же компания, что и товар под международным товарным знаком № 1299178 «Nesquik». Большинство опрошенных (63%) считают, что в ситуации покупки существует риск спутать товары, маркированные международным товарным знаком № 1299178 «Nesquik», и товары в упаковке «Мистик».

Обозначение сходно также с общеизвестным товарным знаком № 62.

Изображения, используемые на продукции «шоколадный батончик «Мистик», сходны до степени смешения с товарным знаком по международной регистрации № 642035.

Факт смешения подтверждается результатами социологического опроса, согласно которым большинство опрошенных (62%) считают, что в ситуации покупки существует риск перепутать товары, маркированные международным товарным знаком № 642035 «Nestle Nesquik», а у 43% опрошенных возникло впечатление, что товар в упаковке «Мистик» производит та же компания, что и товар под международным товарным знаком № 1299178 «Nesquik».

Лицом, которое первым ввело в оборот шоколадные батончики «Мистик» и «Катя Кэт» в упаковке, сходной по дизайну с упаковкой шоколадных батончиков «Kit Kat» и «Nesquik», является ООО «ЛУКАМОРЬЕ».

Данные сведения подтверждаются информацией, содержащейся на упаковках продукции «Мистик» и «Катя и Кэт», а также декларацией о соответствии № ЕАЭС N RU Д-RU.АЖ22. В.05455/18, согласно которой ООО «ЛУКАМОРЬЕ» является заявителем и производителем продукции «Мистик» и «Катя и Кэт» (стр. 3 декларации).

15 июня 2018 года в адрес ООО «ЛУКАМОРЬЕ» уже было направлено предупреждение от компании Сосьете де Продюи Нестле С.А. (исх. № 05802 от 15.06.2018г.). Компания просила прекратить недобросовестную конкуренцию при введении в гражданский оборот продукции «шоколадный батончик «Мистик».

01 августа 2018 года ООО «ЛУКАМОРЬЕ» направило ответ, в котором взяло на себя обязательство устранить допущенные нарушения и утилизировать упаковку батончика «Мистик» (исх. № 01.08.2018г.).

Однако ООО «ЛУКАМОРЬЕ» не только продолжило вводить в гражданский оборот продукцию «шоколадный батончик «Мистик», но и ввело в оборот еще одну продукцию, а именно: «шоколадный батончик «Катя Кэт».

Отдельные элементы дизайна упаковок шоколадных батончиков «Kit Kat» и «Nesquik» являются произведениями дизайна, охраняемыми в соответствии с положениями

Главы 70 ГК РФ и положениями Венской конвенции.

Согласно соглашению уступки прав (от 16.11.2007г.) компания Сосьете де Продюи Нестле С.А. обладает исключительным правом на следующие произведения дизайна (натуралистические изображения "разломленной пополам вафельной палочки").

В соответствии с положениями вышеуказанного соглашения автор передал исключительное право на данные произведения дизайна компании Сосьете де Продюи Нестле С.А.

Данные произведения охраняются также в качестве промышленного образца по патенту РФ № 70494, принадлежащего компании Сосьете де Продюи Нестле С.А.

Ни ООО «Нестле Россия», ни компания Сосьете де Продюи Нестле С.А. не предоставляли прямо или косвенно своего согласия ООО «ЛУКАМОРЬЕ» на использование своих результатов интеллектуальной деятельности и/или средств индивидуализации.

В рамках рассмотрения настоящего дела Самарским УФАС России были направлены запросы в ФИПС с целью выяснить следующие вопросы:

1. Имеет патент № 70494 правовую охрану на территории Российской Федерации;
2. Обладает ООО «Нестле Россия» правом пользования патентом № 70494;
3. Сходна до степени смешения упаковка шоколадного батончика «Катя Кэт» с патент № 70494;
4. Имеют товарные знаки №№ 733552, 736844, 735948, 1063658, 1279998 правовую охрану на территории Российской Федерации;
5. Обладает ООО «Нестле Россия» правом пользования товарными знаками №№ 733552, 736844, 735948, 1063658, 1279998;
6. Сходна до степени смешения упаковка шоколадного батончика «Катя Кэт» с товарными знаками, которые имеют правовую охрану на территории Российской Федерации и принадлежат ООО «Нестле Россия»;
7. Сходны до степени смешения упаковки шоколадных батончиков «Катя Кэт» и «Kit Kat»;
8. Имеют товарные знаки №№ 642035, 972721, 1299178, 62 правовую охрану на территории Российской Федерации;
9. Обладает ООО «Нестле Россия» правом пользования товарными знаками №№ 642035, 972721, 1299178, 62;
10. Сходна до степени смешения упаковка шоколадного батончика «Мистик» с товарными знаками, которые имеют правовую охрану на территории Российской Федерации и принадлежат ООО «Нестле Россия»;
11. Сходны до степени смешения упаковки шоколадных батончиков «Мистик» и «Nesquik».

Из справки ФИПС (исх. № 41-27743-12 от 27.09.2019) следует, что товарным знакам по международным регистрациям №№ 733552, 736844, 735948, 1063658 и 1279998 правовая охрана на территории Российской Федерации предоставлена.

В отношении поставленного в запросе вопроса, касающегося регистрации предоставления ООО «Нестле Россия» права использования упомянутых выше товарных знаков по международным регистрациям, ФИПС сообщило следующее.

На имя ООО «Нестле Россия» зарегистрировано предоставление права использования товарных знаков по международным регистрациям №№ 733552, 736844 на основании договора неисключительной лицензии № РД0209288 от 28.10.2016 с изменениями от 29.12.2016, 22.10.2018, 18.04.2109.

Предоставление права использования товарных знаков по международным регистрациям №№ 735948, 1063658, 1279998 на имя ООО «Нестле Россия» не зарегистрировано.

В виду вышеизложенного, испрашиваемое в запросе исследование на предмет степени сходства проведено в отношении товарных знаков по международным регистрациям № № 733552 и 736844.

Проведено исследование на предмет степени сходства, представленного на исследование комбинированного обозначения со словесным элементом «Мистик» с товарными знаками по международным регистрациям №№ 642035 и 972721, с общеизвестным товарным знаком № 62, а также с представленным комбинированным обозначением, включающим словесный элемент «Nesquik».

На представленных на исследование материалах идентифицируются:

фотоизображение развернутой упаковки, представляющей собой комбинированное обозначение и включающее изобразительное обозначение в виде стилизованного изображения медведя в одежде, справа от которого размещен словесный элемент «Мистик», выполненный в оригинальной графической манере буквами синего цвета, над указанным словесным обозначением размещен словесный элемент «Лука Морье море вкусов!», выполненный в оригинальной графической манере в две строки буквами красного цвета, в нижней части обозначения размещен изобразительный элемент в виде фигуры белого цвета, ассоциирующейся с разлитым молоком, обозначение включает также иные элементы, в том числе информационного характера, при этом все элементы выполнены на желтом фоне (далее - обозначение 1);

фотоизображение развернутой упаковки, представляющей собой комбинированное обозначение и включающее изобразительное обозначение в виде стилизованного изображения зайца в одежде, слева от которого размещен словесный элемент «Nesquik», выполненный в оригинальной графической манере буквами синего цвета, над указанным словесным обозначением размещен словесный элемент «Nestle», выполненный в оригинальной графической манере буквами синего цвета, в левой части обозначения размещен изобразительный элемент в виде натуралистического изображения половины шоколадного батончика, наложенного на фигуру белого цвета, ассоциирующуюся с разлитым молоком, обозначение включает также иные элементы, в том числе информационного характера, при этом все элементы выполнены на желтом фоне (далее - обозначение 2).

Оценка степени сходства обозначений, используемых в гражданском обороте на территории Российской Федерации, осуществляется с учетом подходов, изложенных в пунктах 44, 45 Правил составления, подачи и рассмотрения документов, являющихся основанием для совершения юридически значимых действий по государственной регистрации товарных знаков, знаков обслуживания, коллективных знаков, утвержденных приказом Минэкономразвития России от 20.07.2015 № 482, применяемых при экспертизе обозначений, заявленных на государственную регистрацию в качестве товарных знаков.

Согласно материалам запроса обозначения 1 и 2 используются в отношении товара «шоколадные батончики», однородного товарам 30 Международной классификации товаров и услуг (далее - МКТУ) «кондитерские и шоколадные изделия, сладости; шоколад, шоколадные изделия, препараты и напитки на основе шоколада; кондитерские изделия, сахарные кондитерские изделия, конфеты», для индивидуализации которых в том числе предоставлена правовая охрана товарным знакам по международным регистрациям №№ 642035 и 972721, соответственно, а также товарам 30 класса МКТУ «напитки шоколадные» (с учетом состава сырья, из которого они изготовлены, условий и каналов их реализации, круга потребителей), для индивидуализации которых зарегистрирован общеизвестный товарный знак № 62.

В результате проведенного исследования установлено следующее:

- обозначение 1 является сходным до степени смешения с товарными знаками по международным регистрациям № №№ 642035 и 972721, поскольку ассоциируется с ними в целом в силу общего зрительного впечатления, обусловленного сходством графического исполнения словесных элементов «Мистик» и «Nesquik», а также исполнением обозначения и товарных знаков в одной цветовой гамме;
- обозначение 1 является сходным до степени смешения с общеизвестным товарным знаком № 62, поскольку ассоциируется с ними в целом в силу сходства графического исполнения словесных элементов «Мистик» и «Nesquik»;
- обозначение 1 является сходным до степени смешения с обозначением 2, поскольку ассоциируется с ними в целом в силу в силу общего зрительного впечатления, обусловленного сходством графического исполнения словесных элементов «Мистик» и «Nesquik», а также исполнением обозначений в одной цветовой гамме.

Из справки ФИПС (исх. № 41-27744-12 от 27.09.2019) следует, что в запросе испрашивается информация «о степени сходства упаковки шоколадного батончика «Катя Кэт» с промышленным образцом по патенту № 70494.

На исследование представлено фотоизображение упаковки кондитерского изделия, на которой, в том числе содержится реалистичное изображение изделия, которое выполнено в виде разломленной на две почти одинаковых части объемной многослойной вафельной плитки с шоколадной глазурью, где сечение плитки выполнено на основе полуовала, разнесенные на некоторое расстояние, в зоне разлома - кусочки вафельной плитки. Вафельная плитка расположена не во всю длину цветного поля. Слева от указанной плитки расположен овал с обрамлением, внутрь которого вписан словесный элемент (далее - образец изделия 1). Образец изделия 1 выполнен преимущественно в красном, коричневом, бежевом, белом цвете.

Промышленный образец по патенту № 70494 имеет то же назначение, что и образец изделия 1.

Таким образом, проведение исследования является целесообразным.

Исследование образца изделия 1 и промышленного образца по патенту № 70494 (вариант 1) показал следующее. Они обладают сходными существенными признаками, формирующими одинаковое зрительное впечатление. Образец изделия 1 отличается от упомянутого промышленного образца тем, что части вафельной плитки не расположены во всю длину цветного поля и формой вафельной плитки. Данные особенности не влияют на формирование внешнего вида изделия в целом и, как следствие, на создание иного зрительного впечатления, то есть могут быть отнесены к нюансным. (вариант 1).

Одинаковое зрительное впечатление усиливается за счет выполнения поля цветным, а именно в красной цветовой гамме.

Таким образом, образец изделия № 1 является сходным с промышленным образцом по патенту № 70494 (вариант 1), поскольку производит такое же общее впечатление, какое производит указанный промышленный образец.

Изначально в Самарское УФАС России заявление было подано от имени двух лиц: ООО «Нестле Россия» и Сосьете де Продюи Нестле С.А. Именно этим обстоятельством было обусловлено включение в заявление товарных знаков по международным регистрациям № 1299178, 735948, 1063658, 1279998.

Указанным товарным знакам была предоставлена правовая охрана на территории Российской Федерации, однако они не являлись предметом

лицензионного договора (дата государственной регистрации: 28.10.2016, номер государственной регистрации: РД0209288), заключенного между ООО «Нестле Россия» и Сосьете де Продюи Нестле С.А.

Данные товарные знаки используются ООО «Нестле Россия» под корпоративным контролем правообладателя (ООО «Нестле Россия» и компания Сосьете де Продюи Нестле С.А. входят в одну группу лиц), что допускается законодательством Российской Федерации и в соответствии с п. 2 ст. 1486 Гражданского кодекса РФ считается надлежащим использованием товарных знаков. Данное обстоятельство подтверждается многочисленной судебной практикой и разъяснениями Суда по интеллектуальным правам (пункт 3 Справки по использованию товарного знака под контролем правообладателя, утвержденной постановлением президиума Суда по интеллектуальным правам от 7 августа 2015 г. N СП-23/21).

Вместе с тем, поскольку к участию в деле в качестве заявителя было привлечено только ООО «Нестле Россия», Заявитель просил оценивать только те изложенные в заявлении доводы, которые касаются товарных знаков, в отношении которых был заключен вышеуказанный лицензионный договор между ООО «Нестле Россия» и Сосьете де Продюи Нестле С.А., то есть в отношении товарных знаков по международным регистрациям № 642035, № 972721, № 733552, 736844, а также общеизвестного товарного знака № 62.

Заявитель согласился с выводами, изложенными в справках ФИПС и посчитал, что обозначения, использованные на упаковках продукции шоколадный батончик «Катя Кэт», сходны до степени смешения товарными знаками № 733552, 736844, упаковка продукции шоколадный батончик «Катя Кэт» имитирует упаковку продукции шоколадный батончик «Kit Kat».

Заявитель также согласился с выводами ФИПС, что обозначения, использованные на упаковках продукции «шоколадный батончик «Мистик», сходны до степени смешения с товарными знаками по международным регистрациям № 642035, № 972721, а также с общеизвестным товарным знаком № 62, а упаковка продукции «шоколадный батончик «Мистик» имитирует упаковку продукции шоколадный батончик «Nesquik».

Из определения недобросовестной конкуренции, содержащегося в п. 9 ст. 4 Закона о защите конкуренции следует, что для признания действий недобросовестной конкуренцией они должны одновременно соответствовать нескольким условиям, а именно:

- совершаться хозяйствующими субъектами (группой лиц);
- быть направленными на получение преимуществ в предпринимательской деятельности;
- противоречить законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости;
- причинить или быть способны причинить убытки другому хозяйствующему субъекту-конкуренту, либо нанести ущерб его деловой репутации (причинение вреда).

Таким образом, все признаки недобросовестной конкуренции, содержащиеся в пункте 9 части 4 Закона о защите конкуренции, присутствуют в действиях ООО «ЛУКАМОРЬЕ»:

1. Направленность на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности выразилась в производстве и реализации кондитерских изделий «Катя и Кэт» («шоколадный батончик «Катя Кэт»), а также «Мистик» («шоколадный батончик «Мистик»)» в упаковках сходных с товарными знаками Заявителей, что способно привести к смешению с товаром Заявителя, результатом чего может являться ошибочный выбор потребителя при

приобретении товара, когда он принимает новый товар как новую линейку давно ему известной продукции.

2. Противоречие законодательству выражается в нарушении статьи 10.bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883, запрещающей 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.

Указанные действия Общества способны причинить убытки Заявителю, поскольку создание смешения на рынке влечет отток потребительского спроса от товара Заявителя к товару конкурента, оформленному с использованием дизайна его упаковок, и, как следствие, уменьшение прибыли, на которую мог бы рассчитывать Заявитель при обычных условиях гражданского оборота.

Из ответа ООО «ЛУКАМОРЬЕ» (исх. № 012 от 23.07.2019г. / вх. № 7155-з от 25.07.2019г.) следует, что ООО «Нестле Россия» направляло письменное предупреждение в адрес ООО «ЛУКАМОРЬЕ» 15.08.2018г.

Ответ на это предупреждение был предоставлен незамедлительно и отправлен в адрес ООО «Нестле России» 01.08.2018г.

Предупреждение касалось только дизайна упаковки батончика «Мистик». Старый дизайн предприятие вывело из производства.

Ранее произведенная и реализованная продукция из торгового оборота не была изъята по причине реализации конечным потребителям. Это было изложено в письме в адрес ООО «Нестле Россия».

Был разработан новый дизайн, в котором были учтены замечания ООО «Нестле Россия». Был применен совершенно другой шрифт (обычный), изменена цветовая гамма, пропорции. В существующем дизайне используются цвета желтый, голубой, красный, серый, черный. К дизайну упаковки батончика Катя-Кэт ни от кого предупреждений и претензий не получали. Технология, состав продукции оригинальные. Форма, типоразмер, пропорции продукции значительно отличается от продукции ООО «Нестле Россия». Дизайн упаковки разрабатывали самостоятельно.

С мая 2019г. по настоящее время ООО «ЛУКАМОРЬЕ» остановило свою деятельность по выпуску батончиков. Вся линейка батончиков выведена из оборота по объективным причинам (нет спроса). Все складские остатки распроданы в начале июня 2019г.

Представленный Ответчиком измененный дизайн упаковки продукции «шоколадный батончик «Мистик» свидетельствует лишь о его намерении продолжить паразитировать на известности производимой Заявителем продукции.

Представленный Ответчиком «обновленный дизайн» упаковки продукции «шоколадный батончик «Мистик» по сути ничем не отличается от предыдущего дизайна: не был изменен ни шрифт, ни фон, ни способ и характер выполнения основных элементов композиции.

Обозначение, размещенное на представленной Ответчиком измененной версии упаковки спорной продукции, также сходно до степени смешения с указанными в заявлении товарными знаками по международным регистрациям № 642035 и № 972721, а также с общеизвестным товарным знаком № 62.

Как подтверждается представленными Заявителем доказательствами, уже после получения от Ответчика письма от 01.08.2018 Заявитель не раз фиксировал продажи продукции «шоколадный батончик «Мистик».

Более того, в настоящий момент эта продукция находится в продаже хотя, по

утверждению Ответчика (письмо от 23.07.2019 № 012), она была реализована до даты направления ответа на претензию, то есть до 01.08.2018, «конечным потребителям» (то есть физическим лицам, которые покупают данную продукцию для личного потребления, а не с целью последующей перепродажи).

То обстоятельство, что спорная продукция находится в продаже в настоящий момент, подтверждается актом фиксации покупки шоколадных батончиков с приложенным кассовым чеком и фотографиями продукции.

В письме от 01.08.2018 Ответчик утверждает, что им было принято решение об утилизации упаковки батончика «МИСТИК», однако никаких доказательств проведенной утилизации им представлено не было.

Кроме того, декларация о соответствии № ЕАЭС N RU Д-Ки.АЖ22.В.05455/18, согласно которой ООО «ЛУКАМОРЬЕ» является заявителем и производителем продукции «Мистик» и «Катя и Кэт», была зарегистрирована уже после 01.08.2018. Данное обстоятельство также подтверждает, что Ответчик продолжил вводить в гражданский оборот спорную продукцию после получения письма-претензии от Заявителя.

Не является состоятельным довод Ответчика о том, что форма, типоразмер, пропорции продукции «Катя-Кэт», отличается от продукции Заявителя, поскольку продукция Заявителя «Kit Kat» производится и реализуется в России в различных вариантах упаковок, в этой связи отличия в форме, типоразмере и пропорциях продукции «Катя-Кэт» от продукции Заявителя «Kit Kat» не имеют значения, поскольку продукция «Катя-Кэт» может быть воспринята потребителями как новая или обновленная версия продукции «Kit Kat».

Также указанный выше довод Ответчика опровергается справками ФИПС, в которых указано, что упаковка продукции «Катя Кэт» имитирует упаковку продукции Заявителя «Kit Kat».

Утверждение Ответчика о прекращении введения в оборот спорной продукции не подкреплено какими-либо доказательствами.

В подтверждение своего утверждения о прекращении введения в оборот спорной продукции Ответчик представил договор с ТД «АИСТ» и несколько товарных накладных.

Данные документы не могут служить подтверждением прекращения введения в гражданский оборот спорной продукции, поскольку Ответчик вполне мог заключить и иные договоры на поставку спорной продукции с другими лицами.

Более того, согласно представленным Ответчиком товарным накладным, последняя поставка спорной продукции была осуществлена в декабре 2018 года, в то время как по собственному утверждению Ответчика остатки он распродал в начале июня 2019 года. Следовательно, Ответчиком были представлены не все доказательства продажи спорной продукции.

Поскольку спорная продукция по-прежнему находится в свободной продаже, имеются все основания полагать, что утверждение Ответчика о прекращении производства шоколадных батончиков «Катя Кэт» и «Мистик» не соответствует действительности.

Самарским УФАС России проведен анализ состояния конкурентной среды на рынке по производству и реализации кондитерских изделий – «шоколадный батончик».

При проведении данного анализа Самарское УФАС России руководствовалось Приказом ФАС России от 28.04.2010 г. № 220 «Об утверждении Порядка проведения анализа и оценки состояния конкурентной среды на товарном рынке» (далее – Порядок).

В качестве источников исходной информации об исследуемом рынке

использовались следующие нормативно-правовые документы:

Федеральный закон от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (принят ГД ФС РФ 08.07.2006) (ред. от 05.10.2015) (далее Закон о защите конкуренции); Интернет-пространство; документы и сведения, предоставленные ООО «Нестле Россия» и Сосьете де Продюи Нестле С.А.

В связи с тем, что для целей исследования необходимо изучение характеристик рассматриваемого товарного рынка, которые сложились до момента проведения исследования, проведен ретроспективный анализ состояния конкурентной среды на данном рынке в период с 21 июня 2018 года по 21 июня 2019 года.

Продуктовые границы товарного рынка определяются, исходя из вида деятельности, возможности взаимозаменяемости услуг и товаров.

Как следует из открытых источников, а именно сети – Интернет и материалов, которые представлены Заявителем на территории РФ, в том числе на территории Самарской области имеется не менее 10 организаций, на рынке производства и реализации кондитерских изделий – «шоколадный батончик».

Исходя из вышеизложенного, продуктовые границы рынка можно определить, как рынок производства и реализации кондитерских изделий – «шоколадный батончик».

Из представленных ООО «Нестле Россия» и Сосьете де Продюи Нестле С.А. материалов следует, что услуги на данном товарном рынке оказывались на территории Российской Федерации.

Таким образом, исходя из вышеизложенного, географическими границами рассматриваемого товарного рынка являются границы Российской Федерации.

Исходя из вышеизложенного, в установленных географических границах рассматриваемого рынка ООО «Нестле Россия» и Сосьете де Продюи Нестле С.А. и ООО «ЛУКАМОРЬЕ» не являются единственными производителями и продавцами на товарном рынке производства и реализации кондитерских изделий – «шоколадный батончик», поскольку согласно данным из информационно - коммуникационной сети «Интернет» на территории Российской Федерации действует не менее 10 хозяйствующих субъектов, при этом с учетом географических границ число хозяйствующих субъектов значительно превышает данное значение.

Кроме того, Самарским УФАС России в рамках заседания Экспертного совета по применению законодательства о рекламе и защите от недобросовестной конкуренции состоялось рассмотрение упаковок шоколадных батончиков «Мистик» и «Катя Кэт» ООО «ЛУКАМОРЬЕ» на предмет соответствия требованиям Закона о защите конкуренции и перед членами экспертного совета были поставлены следующие вопросы в отношении шоколадных батончиков «Kit Kat» и «Катя Кэт»:

1. Являются наименования шоколадных батончиков «Kit Kat» и «Катя Кэт» сходными до степени смешения?
2. Являются упаковки шоколадных батончиков «Kit Kat» и «Катя Кэт» сходными до степени смешения?
3. Могли бы Вы перепутать данные шоколадные батончики при покупке?
4. Создается впечатление, что данные товары одного производителя?

В голосовании приняли участие 16 членов Экспертного совета (далее – члены ЭС), из них по первому поставленному вопросу 11 членов ЭС согласились с утверждением о том, что наименование шоколадных батончиков «Катя Кэт» является сходным до степени смешения с наименованием шоколадных батончиков «Kit Kat», 4 члена Экспертного совета посчитали, что наименование шоколадных батончиков «Катя Кэт» не является сходным до степени смешения с наименованием шоколадных батончиков «Kit Kat», 1 член ЭС воздержался от голосования по

данному вопросу.

По второму поставленному вопросу 13 членов ЭС согласились с утверждением о том, что упаковки шоколадных батончиков «Катя Кэт» являются сходными до степени смешения с упаковками шоколадных батончиков «Kit Kat», 2 члена ЭС посчитали, что данные упаковки шоколадных батончиков «Катя Кэт» не являются сходными до степени смешения с упаковками шоколадных батончиков «Kit Kat», 1 член ЭС воздержался от голосования по данному вопросу.

По третьему поставленному вопросу 4 членов ЭС посчитали, что могли бы перепутать данные шоколадные батончики при покупке, 11 членов ЭС посчитали, что не смогли бы перепутать данные шоколадные батончики при покупке, 1 член ЭС воздержался от голосования по данному вопросу.

По четвертому поставленному вопросу 8 членов ЭС посчитали, что создается впечатление, что данные товары одного производителя, 7 членов ЭС посчитали, что такое впечатление не создается, 1 член ЭС воздержался от голосования по данному вопросу.

В отношении шоколадных батончиков «Nesquik» и «Мистик» следующие вопросы:

1. Являются наименования шоколадных батончиков «Nesquik» и «Мистик» сходными до степени смешения?
2. Являются упаковки шоколадных батончиков «Nesquik» и «Мистик» сходными до степени смешения?
3. Могли бы Вы перепутать данные шоколадные батончики при покупке?
4. Создается впечатление, что данные товары одного производителя?

В голосовании приняли участие 16 членов Экспертного совета (далее – члены ЭС), из них:

По первому поставленному вопросу 12 членов ЭС согласились с утверждением о том, что наименование шоколадных батончиков «Мистик» является сходным до степени смешения с наименованием шоколадных батончиков «Nesquik», 3 члена ЭС посчитали, что наименование шоколадных батончиков «Мистик» не является сходным до степени смешения с наименованием шоколадных батончиков «Nesquik», 1 член ЭС воздержался от голосования по данному вопросу.

По второму поставленному вопросу 10 членов ЭС согласились с утверждением о том, что упаковки шоколадных батончиков «Мистик» являются сходными до степени смешения с упаковками шоколадных батончиков «Nesquik», 5 членов Экспертного совета посчитали, что данные упаковки шоколадных батончиков «Мистик» не являются сходными до степени смешения с упаковками шоколадных батончиков «Nesquik», 1 член ЭС воздержался от голосования по данному вопросу.

По третьему поставленному вопросу 8 членов ЭС посчитали, что могли бы перепутать данные шоколадные батончики при покупке, 7 членов ЭС посчитали, что не смогли бы перепутать данные шоколадные батончики при покупке, 1 член ЭС воздержался от голосования по данному вопросу.

По четвертому поставленному вопросу 7 членов ЭС посчитали, что создается впечатление, что данные товары одного производителя, 7 членов ЭС посчитали, что такое впечатление не создается, 1 член ЭС воздержался от голосования по данному вопросу.

Мнения членов Экспертного совета отражены в Приложении к протоколу.

Принятие решения по указанным выше образцам осуществлялось большинством голосов членов Экспертного совета.

По итогам голосования Члены Экспертного совета решили:

- признать упаковки шоколадных батончиков «Катя Кэт» и «Мистик» ООО «ЛУКАМОРЬЕ» не соответствующими требованиям законодательства Российской Федерации о защите конкуренции.

- учесть мнение Экспертного совета при рассмотрении дела, возбужденного в отношении ООО «ЛУКАМОРЪЕ» по признакам нарушения Федерального закона о защите конкуренции.

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.

Согласно части 1,2 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.06 N 135-ФЗ "О защите конкуренции" (далее - Закон 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:

1) незаконное использование обозначения, тождественного товарному знаку, фирменному наименованию, коммерческому обозначению, наименованию места происхождения товара хозяйствующего субъекта-конкурента либо сходного с ними до степени смешения, путем его размещения на товарах, этикетках, упаковках или использования иным образом в отношении товаров, которые продаются либо иным образом вводятся в гражданский оборот на территории Российской Федерации, а также путем его использования в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет", включая размещение в доменном имени и при других способах адресации;

2) 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.

Под имитацией внешнего вида товара понимается своеобразное подражание товару конкурента с целью создания у покупателей впечатления о принадлежности таких товаров линейке имитируемых товаров.

При указанных обстоятельствах, Комиссия приходит к выводу, что:

- действия ООО «ЛУКАМОРЪЕ» по выпуску и реализации продукции «шоколадный батончик «Катя Кэт» с использованием обозначений на упаковках продукции, сходных до степени смешения с товарными знаками № 733552, 736844 и использованием упаковки продукции «шоколадный батончик «Катя Кэт» имитируемой упаковку продукции шоколадный батончик «Kit Kat»;

- действия ООО «ЛУКАМОРЪЕ» по выпуску и реализации продукции «шоколадный батончик «Мистик» с использованием обозначения на упаковках продукции, сходных до степени смешения с товарными знаками по международным регистрациям № 642035, № 972721, а также с общеизвестным товарным знаком № 62 и использованием упаковки продукции «шоколадный батончик «Мистик» имитируемой упаковку продукции шоколадный батончик «Nesquik», свидетельствуют о нарушении пунктов 1,2 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции.

В соответствии со статьей 48.1 Закона о защите конкуренции Комиссия Самарского УФАС России приняла заключение об обстоятельствах дела и направила его копии в адрес лиц, участвующих в деле.

Согласно части 5 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции лица, участвующие в деле, вправе представить комиссии пояснения, доказательства, приводить доводы в письменной форме в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела, до окончания рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства и оглашения резолютивной части решения по нему на заседании комиссии.

От лиц, участвующих в деле возражения относительно доводов, изложенных в заключении об обстоятельствах дела, не поступили.

Принимая во внимание упомянутые обстоятельства, и руководствуясь частью 3 статьи 10bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883, пунктами 1,2 статьи 14.6, статьей 23, частями 1 и 2 статьи 41, частью 2 статьи 45, статьей 49 Закона о защите конкуренции, Комиссия Самарского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать наличие нарушения в действиях Общества с ограниченной ответственностью «ЛУКАМОРЬЕ» (445350, Самарская область, г. Жигулёвск, Морквашинская, д. 60, ИНН 6345027220, ОГРН 1156313032072, дата регистрации 15.07.2015., регистрирующий орган: Инспекция Федеральной налоговой службы по Красноглинскому району г. Самары) пунктов 1,2 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции, выразившегося в:

- выпуске и реализации продукции «шоколадный батончик «Катя Кэт» с использованием обозначений на упаковках продукции, сходных до степени смешения с товарными знаками № 733552, 736844 и использованием упаковки продукции «шоколадный батончик «Катя Кэт» имитируемой упаковку продукции шоколадный батончик «Kit Kat»;

- выпуске и реализации продукции «шоколадный батончик «Мистик» с использованием обозначения на упаковках продукции, сходных до степени смешения с товарными знаками по международным регистрациям № 642035, № 972721, а также с общеизвестным товарным знаком № 62 и использованием упаковки продукции «шоколадный батончик «Мистик» имитируемой упаковку продукции шоколадный батончик «Nesquik».

2. Выдать Обществу с ограниченной ответственностью «ЛУКАМОРЬЕ» (445350, Самарская область, г. Жигулёвск, Морквашинская, д. 60, ИНН 6345027220, ОГРН 1156313032072, дата регистрации 15.07.2015., регистрирующий орган: Инспекция Федеральной налоговой службы по Красноглинскому району г. Самары) предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

3. Передать материалы дела № 063/01/14.6-622/2019 уполномоченному должностному лицу Управления для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренного частью 2 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в отношении Общества с ограниченной ответственностью «ЛУКАМОРЬЕ» и его должностного лица.

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