ПОСТАНОВЛЕНИЕ
о назначении административного наказания по делу № 063/04/14.33-5/2020
об административном правонарушении

05 марта 2020 г. г.
Самара

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Самарской области <...>, рассмотрев протокол и материалы административного дела № 063/04/14.33-5/2020, возбужденного в отношении Общества с ограниченной ответственностью «ЛУКАМОРЬЕ» по факту недобросовестной конкуренции, что является нарушением п. 2 ст. 14.6 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),
в отсутствии представителя ООО «ЛУКАМОРЬЕ». Представил ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие его представителя (вх. № 1717-з от 04.03.2020),

УСТАНОВИЛ:
В соответствии с положениями пункта 3 части 2 статьи 39 Закона о защите конкуренции основанием для возбуждения и рассмотрения антимонопольного 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).
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 антимонопольного 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.
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».
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, ИП Загидуллина В.М. 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 «ЛУКАМОРЬЕ» 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 «Лайкон 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:
Имеет патент № 70494 правовую охрану на территории Российской Федерации;
Обладает ООО «Нестле Россия» правом пользования патентом № 70494;
Сходна до степени смешения упаковка шоколадного батончика «Катя Кэт» с патент № 70494;
Имеют товарные знаки №№ 733552, 736844, 735948, 1063658, 1279998 правовую охрану на территории Российской Федерации;
Обладает ООО «Нестле Россия» правом пользования товарными знаками №№ 733552, 736844, 735948, 1063658, 1279998;
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»;
Сходны до степени смешения упаковки шоколадных батончиков «Катя Кэт» и «Kit Kat»;
Имеют товарные знаки №№ 642035, 972721, 1299178, 62 правовую охрану на территории Российской Федерации;
Обладает ООО «Нестле Россия» правом пользования товарными знаками №№ 642035, 972721, 1299178, 62;
Сходна до степени смешения упаковка шоколадного батончика «Мистик» с товарными знаками, которые имеют правовую охрану на территории Российской Федерации и принадлежат ООО «Нестле Россия»;
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.

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

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 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 «ЛУКАМОРЬЕ» по признакам нарушения Федерального 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 «ЛУКАМОРЬЕ» 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 «ЛУКАМОРЬЕ» 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.
Комиссия Самарского УФАС России решила: признать наличие нарушения в действиях Общества с ограниченной ответственностью «ЛУКАМОРЬЕ» (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»;
- выдать Обществу с ограниченной ответственностью «ЛУКАМОРЬЕ» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства;
- 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.
За данное административное правонарушение частью 2 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность.
Нарушение выразилось в действиях 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»;
- 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».
Принимая во внимание, что для выяснения всех обстоятельств административного правонарушения необходимо истребовать доказательства, что требовало значительных временных затрат, 17.01.2020г., врио начальника отдела контроля рекламного законодательства <...> было возбуждено дело № 063/04/14.33-5/2020 и вынесено определение о возбуждении дела об административном правонарушении и проведении административного расследования в отношении ООО «ЛУКАМОРЬЕ» (исх. № 371/8 от 17.01.2020г.).
Данным определением ООО «ЛУКАМОРЬЕ» уведомлено о составлении протокола по делу на 04.02.2020г., что подтверждается списком почтовых отправлений от 20.01.2020г., чеком ккм от 20.01.2020г., отчетом об отслеживании отравления с почтовым идентификатором 44312340166105, 44312340166099, уведомлением о направлении электронной почты (Пнд, 20/01/2020 10:26).
04.02.2020г. ООО «ЛУКАМОРЬЕ» представлены в материалы дела документы, которые были запрошены определением о возбуждении дела (исх. № 371/8 от 17.01.2020г.).
04.02.2020г. составлен протокол по делу об административном правонарушении № 063/04/14.33-5/2020 (исх. № 1020/8 от 04.02.2020г.). Протокол составлен в присутствии генерального директора ООО «ЛУКАМОРЬЕ» - К. С.А.
04.02.2020г. вынесено определение о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № 063/04/14.33-5/2020 (исх. № 1024/8 от 04.02.2020г.) на 19.02.2020г.
19.02.2020г. рассмотрение дела отложено на 27.02.2020г. (определение исх. № 1634/8 от 19.02.2020г.), срок рассмотрения дела продлен на один месяц (определение исх. № 1723/8 от 21.02.2020г.).
27.02.2020г. рассмотрение дела отложено на 05.03.2020г. (определение исх. № 1915/8 от 27.02.2020г.)
05.03.2020г. рассмотрев дело № 063/04/14.33-5/2020, в отсутствие представителя ООО «ЛУКАМОРЬЕ», должностное лицо Самарского УФАС России пришло к выводу о том, что совершение административного правонарушения ООО «ЛУКАМОРЬЕ» установлено и доказано, исходя при этом из следующего:
Статьей 1.2. КоАП РФ закреплены задачи законодательства об административных правонарушениях: «…защита личности, охрана прав и свобод человека и гражданина, охрана здоровья граждан, санитарно-эпидемиологического благополучия населения, защита общественной нравственности, охрана окружающей среды, установленного порядка осуществления государственной власти, общественного порядка и общественной безопасности, собственности, защита законных экономических интересов физических и юридических лиц, общества и государства от административных правонарушений, а также предупреждение административных правонарушений».
В соответствии со статьей 1.5. КоАП РФ лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина. Лицо, в отношении которого ведется производство

по делу об административном правонарушении, считается невиновным, пока его вина не будет доказана в порядке, предусмотренном настоящим Кодексом, и установлена вступившим в законную силу постановлением судьи, органа, должностного лица, рассмотревшего дело. Лицо, привлекаемое к административной ответственности, не обязано доказывать свою невиновность, за исключением случаев, предусмотренных примечанием к настоящей статье. Неустранимые сомнения в виновности лица, привлекаемого к административной ответственности, толкуются в пользу этого лица.

Согласно статье 2.1. КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое КоАП РФ или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность. Юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых настоящим Кодексом или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

ООО «ЛУКАМОРЬЕ» имело возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых КоАП РФ предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Факт совершения правонарушения подтверждается: материалами дела № 063/04/14.33-6/2020, протоколом об административном правонарушении от 04.02.2020г. по делу № 063/04/14.33-5/2020; решением Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Самарской области (исх. № 369/8 от 17.01.2020г.) по делу № 063/01/14.6-622/2019.

Оценивая собранные по делу доказательства, должностное лицо находит действия ООО «ЛУКАМОРЬЕ» верно квалифицированными по части 2 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях как недобросовестная конкуренция, выразившаяся 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».

Место совершения нарушения – Самарская область, г. Жигулевск, время совершения нарушения – с ноябрь 2018г. (дата товарного чека о покупке Батончика «Катя Кэт») по 03.02.2020г. (сведения о выполнении предписания, представленные ООО «ЛУКАМОРЬЕ» вх. № 1499-з от 27.02.2020г.).

Решая вопрос о виде и размере административного наказания, учитывается отягчающие и смягчающие обстоятельства.

В соответствии со ст. 4.2 КоАП РФ ООО «ЛУКАМОРЬЕ» учтены смягчающие ответственность обстоятельства:

- совершение правонарушения лицом впервые;
- добровольное исполнение до вынесения постановления по делу об

административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение, предписания об устранении допущенного нарушения, выданного ему органом, осуществляющим государственный контроль (надзор) и муниципальный контроль;
- оказание лицом, совершившим административное правонарушение, содействия органу, уполномоченному осуществлять производство по делу об административном правонарушении, в установлении обстоятельств, подлежащих установлению по делу об административном правонарушении.
Отягчающие административную ответственность обстоятельства, не установлены.
Самарское УФАС России полагает, что характер административного правонарушения, предусмотренного статьей 14.33 КоАП (недобросовестная конкуренция), степень общественной опасности охраняемым государством интересам в области конкуренции, не позволяют сделать вывод о его малозначительности, поскольку существует объективная угроза основам рыночных экономических отношений, развитию конкурентной среды.
Таким образом, должностное лицо Самарского УФАС России не находит оснований для применения положений статьи 2.9 КоАП РФ и освобождения лица от административной ответственности.
На основании изложенных обстоятельств, нахожу возможным назначить ООО «ЛУКАМОРЬЕ» административное наказание по части 2 статьи 14.33 КоАП РФ за недобросовестную конкуренцию, выразившуюся во введении в оборот товара с незаконным использованием результатов интеллектуальной деятельности и приравненных к ним средств индивидуализации юридического лица, средств индивидуализации продукции, работ, услуг в пределах санкции.
Однако, согласно части 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 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, должностное лицо, рассматривающее дело об административном правонарушениях, может назначить наказание в виде административного штрафа в размере менее минимального размера административного штрафа, предусмотренного соответствующей статьей или частью статьи раздела II данного Кодекса, в случае, если минимальный размер административного штрафа для юридических лиц составляет не менее ста тысяч рублей (часть 3.2 статьи 4.1 КоАП РФ).
В силу части 3.3 статьи 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания в соответствии с частью 3.2 данной статьи размер административного штрафа не может составлять менее половины минимального размера административного штрафа, предусмотренного для юридических лиц соответствующей статьей или частью статьи раздела II данного Кодекса.
Учитывая изложенное, а также:
1) оказание содействия административному органу в установлении обстоятельств дела – представление пояснений, явка представителя;
2) добровольное исполнение предписания;
3) совершение правонарушения впервые;
4) финансовое положение привлекаемого к административной ответственности юридического лица;
5) наличие смягчающих административную ответственность обстоятельств, и

отсутствие отягчающих административную ответственность обстоятельств.

Руководствуясь пунктом 2 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», статьями 4.1 — 4.3, частью 2 статьи 14.33, статьями 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:
1. Признать Общество с ограниченной ответственностью «ЛУКАМОРЬЕ» (ОГРН/ИНН 1156313032072/6345027220, 445350, Самарская область, г. Тольятти, ул. Морквашинская, д. 60, дата регистрации 15.07.2015г., место регистрации ИФНС по Красноглинскому району г. Самары) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 2 статьи 14.33 КоАП РФ.
2. Применить к Обществу с ограниченной ответственностью «ЛУКАМОРЬЕ» (ОГРН/ИНН 1156313032072/6345027220, 445350, Самарская область, г. Тольятти, ул. Морквашинская, д. 60, дата регистрации 15.07.2015г., место регистрации ИФНС по Красноглинскому району г. Самары) за осуществление недобросовестной конкуренции меру ответственности в виде административного штрафа в размере 100 000 (сто тысяч) руб. 00 копеек.
3. С учетом части 3.2 статьи 4.1 КоАП РФ окончательно определить Обществу с ограниченной ответственностью «ЛУКАМОРЬЕ» (ОГРН/ИНН 1156313032072/6345027220, 445350, Самарская область, г. Тольятти, ул. Морквашинская, д. 60, дата регистрации 15.07.2015г., место регистрации ИФНС по Красноглинскому району г. Самары) за осуществление недобросовестной конкуренции меру ответственности в виде административного штрафа в размере 50 000 (пятьдесят тысяч) рублей 00 копеек

Сумма штрафа, вынесенного за нарушение антимонопольного законодательства, зачисляется в полном объеме на следующие реквизиты:
ИНН 6315802344
КПП 631601001
КБК 161 1 16 01141 01 0033 140
Р/с 40101810822020012001 в Отделение Самара
БИК 043601001
Л/с 04421188490 в УФК по Самарской области.
Получатель: УФК по Самарской области (Управление Федеральной антимонопольной службы по Самарской области)
ОКТМО 36701330
УИН 16100500000000453309.
Назначение платежа: административный штраф в соответствии с ч. 2 ст. 14.33 КоАП РФ согласно постановлению от 27.02.2020г. о наложении штрафа по делу № 063/04/14.33-5/2020.
Частью 1 статьи 32.2. КоАП РФ предусмотрено, что штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5. КоАП РФ.
На основании части 5 статьи 3.5. КоАП РФ сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.
Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в

срок влечет наложение административного штрафа, но не менее одной тысячи рублей, либо административный арест на срок до пятнадцати суток, либо обязательные работы на срок до пятнадцати часов.
В соответствии с пунктом 3 части 1 и частью 3 статьи 30.1 КоАП РФ, а также частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ жалоба на постановление по делу об административном правонарушении может быть подана в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в районный суд по месту рассмотрения дела, постановление по делу об административном правонарушении, совершенном юридическим лицом или лицом, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, обжалуется в арбитражный суд в соответствии с арбитражным процессуальным законодательством.
Согласно статье 31.1 КоАП РФ 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.