

## ОПРЕДЕЛЕНИЕ

### о назначении дела № 2-03/16-2018 о нарушении

### антимонопольного законодательства к рассмотрению

06.12.2018 г.

г. Пенза

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Пензенской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства

#### УСТАНОВИЛ:

В антимонопольное управление обратилось с заявлением АО «Эссен Продакшн АГ» о нарушении антимонопольного законодательства со стороны ООО «Невский кондитер» (ИНН 5823007459, 442370, Пензенская область, р.п. Мокшан, ул. Садовая, 32), выразившегося в недобросовестной конкуренции, связанной с незаконным использованием результата интеллектуальной деятельности в виде зарегистрированных промышленного образца по свидетельству № 92029.

АО «Эссен Продакшн АГ» является правообладателем промышленного образца, зарегистрированных в соответствии со свидетельствами Федеральной службы по интеллектуальной собственности № 92029 от 17.02.2015, дата начала срока действия 07.10.20013. Указанным патентом охраняется форма кондитерского изделия (5 вариантов). Один из которых имеет следующие характеристики (вариант № 5):

- выполнением в виде вытянутого блока, состоящего из выпуклых объемных фигур, расположенных на единой площадке в форме усеченной уплощенной перевернутой пирамиды и выполненных с ней зацело, при этом каждая из фигур имеет формообразование на основе усеченной пирамиды с верхним основанием, повернутым относительно нижнего основания, с волнообразно изогнутыми боковыми ребрами и волнообразно вогнутыми сторонами;

- декорированием нижней площадки темной глазурью;

- декорированием на светлой поверхности объемных фигур тонкими полосками темной шоколадной глазури.

АО «Эссен Продакшн АГ» использует зарегистрированный промышленный

образец при производстве кондитерских изделий «Конфеты (батончик) «35»». Этикет данной продукции содержит изображение конфет, выполненное в виде промышленного образца.

Из заявления следует, что ООО «Невский кондитер» при производстве кондитерских изделий «25 кадр» (с разными вкусами), «Фенька» (с разными вкусами), «Локки» (с разными вкусами) использует промышленный образец заявителя.

«25 кадр»

«Локки»

«Фенька»

В ходе рассмотрения дела № А65-1164/2018 в Арбитражном суде Республики Татарстан по иску АО «Эссен Продакшн АГ» к ООО «Невский кондитер» о защите исключительного права на промышленный образец по патенту № 92029 путем пресечения введения в оборот, изъятия из оборота и уничтожения контрафактной продукции, а также о публикации решения суда, была проведена экспертиза. Экспертным заключением от 21.05.2018 года установлено, что в представленном на исследование кондитерском изделии ответчика «25 кадр» содержатся все существенные признаки первого и третьего вариантов промышленного образца «Кондитерское изделие (5 вариантов)» по патенту РФ № 92029, приведенные в перечне существенных признаков промышленного образца и в представленном на исследование кондитерском изделии ответчика «25 кадр» использована совокупность признаков второго варианта промышленного образца РФ № 92029 «Кондитерское изделие (5 вариантов)», производящая на информированного потребителя такое же общее впечатление, какое производит запатентованный промышленный образец.

В ходе осмотра 06.12.2018 интернет сайта ООО «Крутотестово» по ссылке <http://krutotestovo.ru> Пензенским УФАС России было установлено, что на сайте предлагается к продаже продукция ООО «Невский кондитер»: «25 кадр с ореховым вкусом», «25 кадр со сливочным вкусом», «Локки со вкусом брауни и вафельной крошкой».

Также 06.12.2018 Пензенским УФАС России установлено, что на сайте «Все конфеты» по ссылке <http://vsekonfeti.ru> предлагается к продаже продукция ООО «Невский кондитер»: «25 кадр с ореховым вкусом», «25 кадр со сливочным вкусом», «25 кадр со вкусом какао с молоком», «5 кадр с трюфельным вкусом», «Локки со вкусом брауни», «Локки со сливочным вкусом».

и вафельной крошкой», «Локки со вкусом крем-брюле», «Локки с ореховым вкусом», «Фенька со сливочным вкусом», «Фенька со вкусом клубники со сливками», «Фенька с ореховым вкусом», «Фенька со вкусом банана».

В соответствии с частью 3 статьи 1484 ГК РФ гражданин или юридическое лицо, обладающие исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (правообладатель), вправе использовать такой результат или такое средство по своему усмотрению любым не противоречащим закону способом. Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (статья 1233), если настоящим Кодексом не предусмотрено иное.

Правообладатель может по своему усмотрению разрешать или запрещать другим лицам использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации. Отсутствие запрета не считается согласием (разрешением).

Другие лица не могут использовать соответствующие результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации без согласия правообладателя, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Кодексом. Использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации (в том числе их использование способами, предусмотренными настоящим Кодексом), если такое использование осуществляется без согласия правообладателя, является незаконным и влечет ответственность, установленную настоящим Кодексом, другими законами, за исключением случаев, когда использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации лицами иными, чем правообладатель, без его согласия допускается настоящим Кодексом.

В соответствии с частями 1 и 3 статьи 1358 ГК РФ Патентообладателю принадлежит исключительное право использования изобретения, полезной модели или промышленного образца в соответствии со статьей 1229 настоящего Кодекса любым не противоречащим закону способом (исключительное право на изобретение, полезную модель или промышленный образец), в том числе способами, предусмотренными пунктом 2 настоящей статьи. Патентообладатель может распоряжаться исключительным правом на изобретение, полезную модель или промышленный образец.

Изобретение признается использованным в продукте или способе, если продукт содержит, а в способе использован каждый признак изобретения, приведенный в независимом пункте содержащейся в патенте формулы изобретения, либо признак, эквивалентный ему

Промышленный образец признается использованным в изделии, если это изделие содержит все существенные признаки промышленного образца или совокупность признаков, производящую на информированного потребителя

такое же общее впечатление, какое производит запатентованный промышленный образец, при условии, что изделия имеют сходное назначение.

АО «Эссен Продакшн АГ» и ООО «Невский кондитер» являются производителями кондитерских изделий. Таким образом, данные хозяйствующие субъекты являются конкурентами.

ООО «Невский кондитер», производя, реализуя и предлагая к продаже кондитерские изделия, содержащие все признаки промышленного образца по патенту № 92029, использует при введении в оборот товара результат интеллектуальной деятельности конкурента, в результате чего может получать необоснованные конкурентные преимущества при осуществлении предпринимательской деятельности, нарушать обычаи делового оборота, требования добропорядочности, разумности и справедливости.

В соответствии со статьей 14.5 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о конкуренции) не допускается недобросовестная конкуренция путем совершения хозяйствующим субъектом действий по продаже, обмену или иному введению в оборот товара, если при этом незаконно использовались результаты интеллектуальной деятельности, за исключением средств индивидуализации, принадлежащих хозяйствующему субъекту-конкуренту.

В действиях ООО «Невский кондитер» усматриваются признаки нарушения статьи 14.5 Закона о защите конкуренции, выразившегося в недобросовестной конкуренции в результате совершения действий по продаже, обмену и иному введению в оборот товара с незаконным использованием результата интеллектуальной деятельности конкурента.

На основании изложенного, Пензенским УФАС России издан приказ от 06.12.2018 года № о возбуждении дела и создании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам недобросовестной конкуренции и нарушения ООО «Невский кондитер» (ИНН 5823007459, 442370, Пензенская область, р.п. Мокшан, ул. Садовая, 32) требований статьи 14.5 Закона о защите конкуренции.

Руководствуясь частью 13 статьи 44 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

#### ОПРЕДЕЛИЛ:

**1.** Назначить дело № 2-03/16-2018 к рассмотрению на **12.01.2019** г. в 15 час. 00 мин. по адресу: г. Пенза, ул. Урицкого, 127, к. 304.

**2.** Привлечь к участию в рассмотрении дела в качестве:

Ответчика: ООО «Невский кондитер» (ИНН 5823007459, 442370, Пензенская область, р.п. Мокшан, ул. Садовая, 32);

Заявителя: АО «Эссен Продакшн АГ» (ИНН 1654040701, 445037, Самарская обл, г. Тольятти, пр. Новый, д.3, к. 95)

**3. ООО «Невский кондитер»** представить в срок **до 25 декабря 2018 г** следующие документы и материалы, в том числе касающиеся деятельности филиалов:

1. перечень фактических видов услуг, оказываемых Обществом;
2. письменное объяснение по факту применения при производстве «Фенька», «Локки» и «25 кадр» (с разными вкусами) промышленный образец «Кондитерское изделие» по свидетельству 92029;
3. разрешительные документы на производство указанной продукции (декларация о соответствии и т.п.);
4. образцы указанной продукции;
5. этикетки указанной продукции;
6. перечень оптовых покупателей, которым в 2017-2018 гг. была реализована продукция «Фенька», «Локки» и «25 кадр» (с разными вкусами) (с указанием подробного адреса);
7. география распространения продукции «Фенька», «Локки» и «25 кадр» (с разными вкусами);
8. указать дату начала выпуска и объемы продаж «Фенька», «Локки» и «25 кадр» (с разными вкусами) в натуральных и стоимостных показателях в разрезе по кварталам (за последние 2 года);
9. перечень выпускаемой обществом продукции, с приложением каталогов и иного демонстрационного материала за 2017-2018г;
10. сведения о наличии договорных отношений с ООО «Престиж» (г. Москва, Автомобильный проезд, д. 10, стр.5), с приложением соответствующих договоров;
11. сведения о наличии договорных отношений с ООО «Крутотестово» (Московская обл., Мытищинский р-н, г. Мытищи, 4536-й проезд, вл. 8, стр. 9, КПП-2), с приложением соответствующих договоров;
12. - иные документы, материалы и пояснения по рассматриваемому делу.

**4. АО «Эссен Продакшн АГ»** представить в срок **до 25 декабря 2018 г** следующие документы и материалы, в том числе касающиеся деятельности филиалов:

1. письменные пояснения о возможности получения убытка или нанесения вреда деловой репутации вследствие использования ООО «Невский кондитер» промышленного образца по свидетельству № 92029;
2. сведения о продукции, при производстве которой используется промышленный образец по свидетельству № 92029, с указанием даты начала производства по каждому виду;
3. перечень оптовых покупателей, которым в 2017-2018 гг. была реализована продукция, при производстве которой используется промышленный образец по свидетельству № 92029;
4. география распространения продукции, при производстве которой

используется промышленный образец по свидетельству № 92029,

**Явка сторон по делу или их представителей (с доверенностью на участие в рассмотрении дела) обязательна.**

Все документы представляются в подлинниках или надлежаще заверенных копиях с сопроводительным письмом за подписью руководителя предприятия.

Непредставление запрашиваемой информации либо представление заведомо недостоверных сведений влечет за собой ответственность, предусмотренную статьей 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Председатель Комиссии

\*\*\*\*\*