

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

по делу № 4-14.33-334/00-08-16 об административном правонарушении

«18» апреля 2016 г. г. Москва

Я, заместитель руководителя ФАС России Кашеваров А.Б., рассмотрев протокол и материалы дела № 4-14.33-334/00-08-16 об административном правонарушении, возбужденного в отношении управляющего АО «Би-энд-Би» <...>, в присутствии представителя <...> по доверенности от 17.03.2016,

УСТАНОВИЛ:

ООО «Кондитерская фабрика «Славянка», ЗАО «Кондитерская фабрика «Славянка» и АО «Славянка-люкс» осуществляют деятельность на товарном рынке кондитерских изделий Российской Федерации, в частности ООО «Кондитерская фабрика «Славянка», ЗАО «Кондитерская фабрика «Славянка» и АО «Славянка-люкс» с 2007 года вводят в гражданский оборот на территории Российской Федерации железные глазированные конфеты «Левушка» нескольких видов, отличающихся вкусовыми свойствами и используемой начинкой. Конфеты «Левушка» имеют три варианта цветового оформления этикеток – оранжевый, зеленый и синий. Введение в гражданский оборот подтверждается образцами продукции с приложенными товарными и кассовыми чеками, сертификатами соответствия, договорами поставки и товарными накладными. В представленных сертификатах в качестве изготовителя указаны ЗАО «Кондитерская фабрика «Славянка» и ООО «Славянка-люкс», продавца ООО «Славянка-Торг».

Рецептура конфет «Левушка» является оригинальной и была разработана специалистами кондитерской фабрики «Славянка» и охраняется патентами на изобретение № 2490925 и № 2490924 с приоритетом от 25.05.2011, правообладателем является ООО «Славянка-люкс».

Кроме того, этикету конфет «Левушка» и «Левушка тропический» предоставлена правовая охрана в качестве товарных знаков по свидетельствам № 509587 (дата приоритета 05.10.2012, дата регистрации 27.03.2014), № 510953 (дата приоритета 26.10.2012, дата регистрации 14.04.2014), № 509586 (дата приоритета 05.10.2012, дата регистрации 27.03.2014), № 401904 (дата приоритета 12.12.2008, дата регистрации 24.02.2010).

Из документов, представленных АО «Би-энд-Би», следует, что введение в гражданский оборот конфет «Африка», представляющих собой глазированные конфеты желе с карамельной начинкой, началось в конце 2012 – начале 2013 годов. Введение в гражданский оборот подтверждается образцами продукции с приложением накладной и кассового чека, а также каталогом продукции, выпускаемой АО «Би-энд-Би».

Таким образом, ООО «Кондитерская фабрика «Славянка», ЗАО «Кондитерская фабрика «Славянка», АО «Славянка-люкс» и АО «Би-энд-Би» являются хозяйствующими субъектами – конкурентами.

В качестве подтверждения возможности введения в заблуждение в отношении производителя конфет «Африка», ООО «Кондитерская фабрика «Славянка», ЗАО «Кондитерская фабрика «Славянка» и АО «Славянка-люкс» представлено заключение от 06.11.2014 № 82-2014 по результатам социологического опроса потребителей кондитерских изделий, подготовленное лабораторией социологической экспертизы Института социологии РАН.

Из заключения по результатам социологического опроса представляется следующее:

- 44% потребителей полагают, что конфеты в упаковках «Африка» и конфеты в упаковках «Левушка» производятся одной компанией, 45% опрошенных считают, что разными;
- примерно треть опрошенных (36%) думают, что производителем конфет в упаковках «Африка» является компания «Славянка», 18% респондентов решили, что Общество;
- 61% опрошенных сказали, что производителем конфет в упаковках «Левушка» является компания «Славянка»;
- 43% потребителей допускают возможность ошибки, в результате которой они могли бы приобрести конфеты в упаковках «Африка», думая, что приобретают конфеты в упаковках «Левушка», 54% респондентов не допускают возможность подобной ошибки;
- 20% опрошенных убеждены в том, что в случае, если бы им не понравился товар в упаковках «Африка», то их отношение к товару в упаковках «Левушка» изменилось бы в худшую сторону, 6% респондентов считают, что их отношение изменилось бы в лучшую сторону, 69% потребителей полагают, что их отношение никак не изменилось бы.

Из вышеизложенного можно сделать заключение о том, что:

- конфеты «Левушка» обладают высокой различительной способностью и узнаваемостью (61% опрошенных указали производителем конфет кондитерскую фабрику «Славянка»);
- значительная часть потребителей (44%) полагают, что конфеты в упаковках «Африка» и конфеты в упаковках «Левушка» производятся одной компанией;
- 43% потребителей допускают возможность ошибки, в результате которой они могли бы приобрести конфеты в упаковках «Африка», думая, что приобретают конфеты в упаковках «Левушка».

Комиссия ФАС России, оценив имеющиеся в материалах дела доказательства, пояснения специалиста <...>, заведующего лабораторией социологической экспертизы Института социологии РАН, кандидата социологических наук, пришла к выводу, что действия АО «Би-энд-Би» по введению в гражданский оборот на

территории Российской Федерации глазированных конфет желе с карамельной начинкой «Африка» с использованием оформления, сходного до степени смешения с продукцией ООО «Кондитерская фабрика «Славянка», ЗАО «Кондитерская фабрика «Славянка» и АО «Славянка-люкс», приводят к смешению продукции разных производителей, что вводит потребителей в заблуждение в отношении производителя конфет «Африка».

Согласно пункту 2 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» не допускается недобросовестная конкуренция, выраженная во введении в заблуждение в отношении характера, способа и места производства, потребительских свойств, качества и количества товара или в отношении его производителей.

Решением Комиссии ФАС России от 17.12.2015 по делу № 1-14-84/00-08-15 о нарушении антимонопольного законодательства действия ОАО «Би-энд-Би» (142111, Московская обл., г. Подольск, Рязановская ул., д. 1), связанные с введением в гражданский оборот на территории Российской Федерации глазированных конфет желе с карамельной начинкой «Африка» с использованием оформления, сходного до степени смешения с оформлением упаковки жележных глазированных конфет «Левушка», вводимых в гражданский оборот на территории Российской Федерации ООО «Кондитерская фабрика «Славянка», ЗАО «Кондитерская фабрика «Славянка» и АО «Славянка-люкс», признаны актом недобросовестной конкуренции, вводящим в заблуждение в отношении производителя товара и противоречащим пункту 2 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Согласно части 1 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) недобросовестная конкуренция, если эти действия не содержат уголовно наказуемого деяния, за исключением случаев, предусмотренных статьей 14.3 настоящего Кодекса и частью 2 настоящей статьи, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

В соответствии с пунктом 3 статьи 2.1 КоАП РФ назначение административного наказания юридическому лицу не освобождает от административной ответственности за данное правонарушение виновное физическое лицо, равно как и привлечение к административной или уголовной ответственности физического лица не освобождает от административной ответственности за данное правонарушение юридическое лицо.

Согласно части 1 статьи 1.5 КоАП РФ лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

В соответствии со статьей 2.4 КоАП РФ административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей. Следовательно, управляющий АО «Би-энд-Би» <...> является должностным лицом, которое несет ответственность за совершение административного правонарушения, ответственность за которое установлена частью 1 статьи 14.33 КоАП РФ.

Как следует из материалов дела и установленных обстоятельств, у управляющего АО «Би-энд-Би» <...> имелась возможность не нарушать требования антимонопольного законодательства, однако <...> не сделал этого, виновно совершив тем самым административное правонарушение, ответственность за совершение которого установлена частью 1 статьи 14.33 КоАП РФ.

Факт совершения административного правонарушения подтверждается решением Комиссии ФАС России от 17.12.2015 по делу № 1-14-84/00-08-15 о нарушении антимонопольного законодательства, протоколом об административном правонарушении от 28 марта 2016 г. № 4-14.33-334/00-08-16, а также другими материалами дела.

Срок давности привлечения управляющего АО «Би-энд-Би» <...> к административной ответственности, установленный частью 6 статьи 4.5 КоАП РФ за нарушение антимонопольного законодательства, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

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

В ходе рассмотрения дела об административном правонарушении представителем <...> представлены письменные объяснения, согласно которым привлекаемое лицо считает необходимым принять во внимание обстоятельства, смягчающие административную ответственность, поименованные в пунктах 4 и 7 части 1 статьи 4.2 КоАП РФ, а именно:

- 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;

- 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,

а также применить малозначительность и ограничиться устным замечанием.

Согласно пункту 2 примечания к статье 14.31 КоАП РФ при назначении административного наказания за совершение административного правонарушения, предусмотренного настоящей статьей либо статьей 14.31.2 или 14.33 настоящего Кодекса, в отношении юридического лица учитываются обстоятельства, смягчающие административную ответственность, предусмотренные пунктами 2 - [7 части 1 статьи 4.2](#) настоящего Кодекса.

Исходя из вышеизложенного, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, предусмотренные пунктами 4 и 7 части 1 статьи 4.2 КоАП РФ, учитываются при привлечении к административной ответственности юридического лица, а не должностного лица.

Таким образом, обстоятельств, отягчающих и смягчающих административную ответственность управляющего АО «Би-энд-Би» Шкурского Виталия Васильевича, не установлено.

Малозначительность в совершенном управляющим АО «Би-энд-Би» <...> административном правонарушении не установлена. Таким образом, основания для освобождения управляющего АО «Би-энд-Би» <...> от административной ответственности согласно статье 2.9 КоАП РФ отсутствуют.

Учитывая характер и обстоятельства совершенного правонарушения, административный штраф за административное правонарушение, совершенное управляющим АО «Би-энд-Би» <...>, должен быть исчислен в размере 12 000 рублей.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 4.2, статьей 4.3, частью 1 статьи 14.33, статьей 23.48, статьей 29.7, статьей 29.9 КоАП РФ,

ПО С Т А Н О В И Л:

1. Признать управляющего АО «Би-энд-Би» <...> виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.33 КоАП РФ и назначить ему наказание в виде административного штрафа в размере 12 000 (двенадцати тысяч) рублей.

2. Сумму штрафа надлежит уплатить по следующим реквизитам:

Получатель: УФК по г. Москве (Федеральная антимонопольная служба л/с 04731001610)

Банк получателя: Операционный департамент Банка России г. Москва 701

ИНН 7703516539

КПП 770301001

БИК 044501002

Расчетный счет 40101810500000001901

КБК 161 1 1602010 016000 140

ОКТМО 45380000

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ административный 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 настоящего Кодекса.

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

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок, предусмотренный настоящим Кодексом, влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в порядке, установленном указанными статьями, в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 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.

Копию документа, подтверждающего уплату административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление, по факсу 8 (499) 252 05 63.

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