

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

по делу № 4-14.33-333/00-08-16 об административном правонарушении

«18» апреля 2016 г. г. Москва

Я, заместитель руководителя ФАС России Кашеваров А.Б., рассмотрев протокол и материалы дела № 4-14.33-333/00-08-16 об административном правонарушении, возбужденного в отношении АО «Би-энд-Би» (142111, Московская обл., г. Подольск, Рязановская ул., д. 1), в присутствии представителя АО «Би-энд-Би» Ермакова Е.А. 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 И.В. Батыкова, 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 частью 2 статьи 2.1 КоАП РФ юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых КоАП РФ или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

У АО «Би-энд-Би» имелась возможность не использовать в оформлении глазированных конфет желе с карамельной начинкой «Африка» элементов, сходных 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». Однако АО «Би-энд-Би» такие действия предприняла. Таким образом, вина АО «Би-энд-Би» в совершенном административном правонарушении установлена.

Согласно части 3 статьи 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания юридическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность АО «Би-энд-Би» за совершенное административное правонарушение, не установлено.

В силу пункта 7 части 1 статьи 4.2 КоАП РФ обстоятельством, смягчающим административную ответственность, признается 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.

АО «Би-энд-Би» представило свидетельства об исполнении предписания, выданного по делу № 1-14-84/00-08-15 о нарушении антимонопольного законодательства.

Данное обстоятельство является смягчающим административную ответственность.

В ходе рассмотрения дела об административном правонарушении АО «Би-энд-Би» представлены письменные пояснения, в которых АО «Би-энд-Би» просит также признать в качестве обстоятельства, смягчающего административную ответственность, оказание содействия Комиссии ФАС России в установлении обстоятельств, подлежащих установлению, в ходе рассмотрения дела № 1-14-84/00-08-15 о нарушении антимонопольного законодательства.

Согласно пункту 4 части 1 статьи 4.2 КоАП РФ обстоятельством, смягчающим административную ответственность, признается 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.

Однако в силу части 1.2 статьи 28.1 КоАП РФ поводом к возбуждению дел об административных правонарушениях, предусмотренных статьями 14.9, [14.31](#), [14.32](#), [14.33](#), [14.40](#) настоящего Кодекса, является принятие комиссией антимонопольного органа решения, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации.

То есть все обстоятельства устанавливаются в ходе рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства, а не в ходе производства по делу об административном правонарушении.

В связи с изложенным пункт 4 части 1 статьи 4.2 КоАП РФ в данном случае не подлежит применению.

Малозначительность в совершенном АО «Би-энд-Би» административном правонарушении не установлена. Таким образом, основания для освобождения

АО «Би-энд-Би» от административной ответственности согласно статье 2.9 КоАП РФ отсутствуют.

В соответствии с КоАП РФ размер административного штрафа за совершение административного правонарушения, предусмотренного статьей 14.33 КоАП РФ, исчисляется согласно примечанию к статье 14.31 КоАП РФ.

Согласно пункту 4 примечания к статье 14.31 КоАП РФ за совершение административного правонарушения, предусмотренного настоящей статьей либо статьей 14.31.1, 14.31.2, 14.32 или 14.33 настоящего Кодекса, при отсутствии обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность, административный штраф налагается на юридическое лицо в размере суммы минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и половины разности максимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения. При наличии обстоятельств, смягчающих административную ответственность, размер административного штрафа, налагаемого на юридическое лицо, подлежит уменьшению за каждое такое обстоятельство на одну восьмую разности максимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения. При наличии обстоятельств, отягчающих административную ответственность, размер административного штрафа, налагаемого на юридическое лицо, подлежит увеличению за каждое такое обстоятельство на одну восьмую разности максимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения.

Соответственно, с учетом одного обстоятельства, смягчающего административную ответственность, административный штраф за административное правонарушение, совершенное АО «Би-энд-Би» должен быть исчислен в размере 250 000 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. Применить к АО «Би-энд-Би» (142111, Московская обл., г. Подольск, Рязановская ул., д. 1) меры административной ответственности в виде штрафа за недобросовестную конкуренцию в размере 250 000 (двухсот пятидесяти 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 арбитражный суд по месту рассмотрения дела 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.