

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

**о наложении штрафа по делу**

**об административном правонарушении № 05-21/63-14**

«01» октября 2014 года

г. Москва

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Московской области (далее – Московское областное УФАС России) А.А. Азаренко, в присутствии генерального директора ООО «Кондитерская фабрика «Московия» <.....>, рассмотрев протокол № 05-21/63-14 об административном правонарушении от 17 сентября 2014 г. и материалы дела № 05-21/63-14 об административном правонарушении, возбужденного в отношении ООО «Кондитерская фабрика «Московия» <.....> за совершение административного правонарушения, выразившегося в нарушении п. 4 ч. 1 ст. 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ

«О защите конкуренции», ответственность за которое предусмотрена ч. 2 ст. 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

УСТАНОВИЛ:

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Московской области (далее – Московское областное УФАС России) в отношении ООО «Кондитерская фабрика «Московия» возбуждено дело № 05-15/44-13 о нарушении ч. 1 ст. 14 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон «О защите конкуренции») в части введения в оборот товара, при котором незаконно используются результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации работ, услуг, выразившегося в продаже/реализации шоколада с использованием на упаковках товаров комбинированного обозначения, сходного до степени смешения с товарными знаками по свидетельству № 140801, дата приоритета 23.11.1995, класс товаров по МКТУ – 30, по свидетельству № 375913, дата приоритета 28.10.96, класс товаров по МКТУ – 30, по свидетельству № 345684, дата приоритета 26.09.96, класс товаров МКТУ – 30, по свидетельству № 332598, дата приоритета 22.05.97, класс товаров МКТУ – 24, 25, 30 32, 33, 42, по свидетельству №332599, дата приоритета 21.11.03, класс товаров МКТУ –30, 35, 43, по свидетельству № 141989, дата приоритета 17.01.96, класс товаров МКТУ – 30, по свидетельству № 280786, дата приоритета 10.08.04, класс товаров МКТУ – 30, по свидетельству

№ 374121, дата приоритета 20.04.07, класс товаров МКТУ – 30, по свидетельству № 404997, дата приоритета 02.12.99, класс товаров МКТУ – 30, по свидетельству № 250688, дата приоритета 29.12.01, класс товаров МКТУ – 30, 35, по свидетельству № 332600, дата приоритета 19.12.01, класс товаров МКТУ –30, 32, 42, по свидетельству № 332601, дата приоритета 19.12.01, класс товаров МКТУ –30, 32, 42, правообладателем которых является ООО «Кондитерская фабрика «Волшебница» (далее – Дело № 05-15/44-13 о нарушении антимонопольного законодательства).

Рассмотрев представленные материалы дела, выслушав доводы и возражения сторон по делу, Комиссией установлено следующее.

ООО «Кондитерская фабрика «Волшебница» является юридическим лицом, осуществляющим свою деятельность на основании Устава, утвержденного решением № 80 участника от 21.07.2010. ООО «Кондитерская фабрика «Волшебница» внесено в Единый государственный реестр юридических лиц Инспекцией МНС РФ по г. Люберцы Московской области 24.09.2002 за №1025003209307.

ООО «Кондитерская фабрика «Волшебница» является правообладателем исключительных прав на следующие товарные знаки -  
№ 140801 «Волшебная белочка» (дата приоритета 23.11.1995, МКТУ – 30),  
№ 375913 «Золотая коллекция», (дата приоритета 28.10.96, МКТУ – 30),  
№ 345684 «Золотая медаль», (дата приоритета 26.09.96, МКТУ – 30),  
№ 332598 «Золотой», (дата приоритета 22.05.97, МКТУ – 24, 25, 30 32, 33, 42), № 332599 «Золотой», (дата приоритета 21.11.03, МКТУ – 30, 35, 43),  
№ 141989 «Золотой орех», (дата приоритета 17.01.96, МКТУ – 30), № 280786 «Золотой орех», (дата приоритета 10.08.04, МКТУ – 30), № 374121 «Золотой трюфель», (дата приоритета 20.04.07, МКТУ – 30), № 404997 «Золотой нектар», (дата приоритета 02.12.99, МКТУ – 30).

Основным видом деятельности ООО «Кондитерская фабрика «Волшебница» является производство и реализация шоколада и сахаристых кондитерских изделий с использованием на этикетках продукции вышеуказанных товарных знаков.

ООО «Кондитерская фабрика «Московия» является юридическим лицом, осуществляющим свою деятельность на основании Устава, утвержденного решением единственного учредителя общества № 1 от 08.06.2010. ООО «Кондитерская фабрика «Московия» внесено в Единый государственный реестр юридических лиц 15.07.2010 ИФНС по г. Егорьевску Московской области за № 1105011000621.

Основным видом деятельности ООО «Кондитерская фабрика «Московия» является производство и реализация шоколада и сахаристых кондитерских изделий.

Таким образом, ООО «Кондитерская фабрика «Волшебница» и ООО «Кондитерская фабрика «Московия» являются хозяйствующими субъектами, осуществляющими предпринимательскую деятельность на одном товарном рынке, в связи с чем являются конкурентами.

ООО «Кондитерская фабрика «Волшебница» производит и реализует на территории РФ шоколад «Волшебная белочка». На упаковке указанного шоколада нанесено комбинированное изображение, включающее следующие изобразительные элементы: изображение белочки с лесным орешком в лапках, сидящей на фоне лесных орехов, изображение кусочка плитки шоколада. Указанные изобразительные элементы выполнены преимущественно в коричневой гамме. В верхней части обозначения расположено изображение овального обрамления (эмблема), выполненное преимущественно в красном цвете. В нижней части указанного обозначения расположено изображение ленты, выполненное преимущественно в красном цвете. Обозначение включает словесные элементы:

«ВОЛШЕБНАЯ Белочка», «Волшебница», и характерные для упаковок надписи, информирующие о свойствах, составе товара и о его производителе. Изобразительные и словесные элементы обозначения выполнены на зеленом фоне (далее – Дизайн упаковки волшебная белочка).

Согласно материалам Дела № 05-15/44-13 о нарушении антимонопольного законодательства, ООО «Кондитерская фабрика «Волшебница» вводит в гражданский оборот на территории РФ шоколад с Дизайном упаковки волшебная белочка с 2007 года.

ООО «Кондитерская фабрика «Московия» производит и реализует на территории РФ шоколад «Золотая белочка». На упаковке указанного шоколада нанесено комбинированное изображение, включающее следующие изобразительные элементы: изображение белочки с кусочком плитки шоколада в лапках, сидящей на веточке, изображение лесных орехов. Указанные изобразительные элементы выполнены преимущественно в коричневой гамме. В верхней части обозначения расположено изображение ленты, в центре которой размещено овальное обрамление (эмблема), внутри которого помещено стилизованное изображение куполов церкви с прямоугольной рамкой. Указанные изобразительные элементы выполнены преимущественно в красной гамме. Обозначение включает словесные элементы: «ЗОЛОТАЯ БЕЛОЧКА», «Московия», «ЗОЛОТАЯ СЕРИЯ» и характерные для упаковок надписи, информирующие о свойствах, составе товара и о его производителе. Изобразительные и словесные элементы обозначения выполнены на зеленом фоне (далее – Дизайн упаковки золотая белочка).

Согласно сведениям, представленным ООО «Кондитерская фабрика «Московия», производство и реализация шоколада с Дизайном упаковки золотая белочка началось с апреля 2012 года.

Таким образом, ООО «Кондитерская фабрика «Волшебница» начало использовать Дизайн упаковки волшебная белочка задолго до того, как ООО «Кондитерская фабрика «Московия» начало выпускать шоколад «Золотая белочка» с использованием Дизайна упаковки золотая белочка.

В соответствии со Справкой, предоставленной Роспатентом на запрос ФАС России, обозначение «Золотая Белочка молочный шоколад с орехами» является сходным до степени смешения с товарным знаком «Волшебная белочка» по свидетельству № 140801 в силу фонетического и семантического тождества словесных элементов «Белочка». Кроме того, указанное обозначение является сходным до степени смешения со всей серией товарных знаков по свидетельствам №№ 141989, 280786, 332598, 332599, 345684, 374121, 375913, 404997, включающих словесные элементы «Золотой», «Золотые», «Золотая». В силу указанного представляется, что при использовании исследуемого обозначения в отношении товара «шоколад» может возникнуть вероятность смешения производителей.

В соответствии со Справкой, предоставленной Роспатентом на запрос Московского областного УФАС России, Дизайн упаковки золотая белочка является сходным до степени смешения с Дизайном упаковки волшебная белочка, поскольку ассоциируются друг с другом в целом в силу сходства изобразительных элементов (белочек, эмблем, орехов), графического сходства, фонетического и семантического тождества общих словесных элементов «БЕЛОЧКА», сходства композиционного расположения изобразительных и словесных элементов, а также

сходства цветовых сочетаний.

Из итогов проведенного ООО «Эд Дженерайшн» анкетирования респондентов по вопросу сходств и отличий 2-х вариантов шоколада: «Волшебная Белочка» (производитель ООО «Кондитерская фабрика «Волшебница») и «Золотая Белочка» (производитель ООО «Кондитерская фабрика «Московия») следует, что:

- абсолютное большинство респондентов (87%) считают, что увидев в магазине данные плитки шоколада, они подумали бы, что это продукт одного производителя, при этом 63% опрошенных полагают что с большой долей вероятности при покупке могли бы перепутать эти плитки;

- большинство респондентов (61%) считают, что дизайн данных упаковок сходен по заложенному в них смыслу. Отсутствие сходства дизайна респондентами отмечено не было;

- 99% опрошенных считают, что присутствие на рынке шоколада «Волшебная Белочка» и «Золотая Белочка» может вводить потребителей в заблуждение.

В соответствии со ст. 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.

В соответствии с п. 9 ст. 4 Закона «О защите конкуренции» недобросовестная конкуренция - любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

В соответствии с п. 4 ч. 1 ст. 14 Закона «О защите конкуренции» не допускается недобросовестная конкуренция, в том числе продажа, обмен или иное введение в оборот товара, если при этом незаконно использовались результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ, услуг.

Таким образом, в действиях ООО «Кондитерская фабрика «Московия» присутствуют все признаки недобросовестной конкуренции, указанные в п. 9 ст. 4 Закона «О защите конкуренции»:

1. направленность на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности ООО «Кондитерская фабрика «Московия» над конкурентом выразилась в привлечении новых покупателей к продукции без затрат на разработку собственных дизайнерских решений упаковки указанной продукции;

2. противоречие действующему законодательству, а именно п. 1 ч. 3 ст. 10.bis

Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883, запрещающему все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента;

3. способность причинения убытков конкуренту выразилась в том, что в результате введения в гражданский оборот на территории Российской Федерации шоколада «Золотая белочка» с дизайном упаковки, сходным до степени смешения с упаковкой шоколада «Волшебная белочка», ООО «Кондитерская фабрика «Волшебница» лишается возможности эффективно реализовывать свой товар, что в свою очередь не может не сказаться на его прибыли, а также может повлечь перераспределение спроса на товарном рынке шоколада и сахаристых кондитерских изделий.

На основании изложенного, Комиссия установила в действиях ООО «Кондитерская фабрика «Московия» нарушение п. 4 ч. 1 ст. 14 Закона «О защите конкуренции» в части введения в оборот товара, при котором незаконно используются результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации работ, услуг, выразившееся в производстве и реализации шоколада «Золотая белочка», с использованием на упаковке комбинированного обозначения, сходного до степени смешения с комбинированным обозначением, правами на которое обладает ООО «Кондитерская фабрика «Волшебница».

Статьей 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность за осуществление недобросовестной конкуренции.

Согласно ч. 2 ст. 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, выразившаяся во введении в оборот товара с незаконным использованием результатов интеллектуальной деятельности и приравненных к ним средств индивидуализации юридического лица, средств индивидуализации продукции, работ, услуг, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере двадцати тысяч рублей либо дисквалификацию на срок до трех лет; на юридических лиц - от одной сотой до пятнадцати сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено правонарушение, но не менее ста тысяч рублей.

В соответствии с п. 3 ч. 1 ст. 3.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях при определении размера административного штрафа сумма выручки правонарушителя от реализации товара, на рынке которого совершено правонарушение, определяется за календарный год, предшествующий году, в котором было выявлено правонарушение.

Учитывая, что нарушение антимонопольного законодательства выявлено в 2013 году, то сумма выручки из которой подлежит исчислению административный штраф берется за 2012 год.

Сумма выручки ООО «Кондитерская фабрика «Московия» за 2012 год от

реализации товара с использованием на упаковке комбинированного обозначения, сходного до степени смешения с комбинированным обозначением, правами на которое обладает

ООО «Кондитерская фабрика «Волшебница»», составила 362 877 (триста шестьдесят две тысячи восемьсот семьдесят семь) рублей.

В соответствии с п. 4 примечания к ст. 14.31 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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.

В процессе рассмотрения настоящего дела об административном правонарушении дела не установлено обстоятельств, отягчающих и смягчающих административную ответственность.

Причин для освобождения ООО «Кондитерская фабрика «Московия» от административной ответственности, по основаниям, предусмотренным статьей 2.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, нет.

Законный представитель ООО «Кондитерская фабрика «Московия», надлежащим образом извещен о дате, времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении.

Срок давности привлечения к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях за нарушение антимонопольного законодательства на момент вынесения постановления не истек.

На основании изложенного, учитывая обстоятельства совершенного административного правонарушения, руководствуясь статьями 23.48, 29.1, 29.7, 29.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

#### ПОСТАНОВИЛ:

Признать ООО «Кондитерская фабрика «Московия» <.....> виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 2 ст. 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях и назначить наказание в виде административного штрафа в размере 100 000 (сто тысяч) рублей, что является минимальным размером штрафа за данное правонарушение.

В соответствии с ч. 1 ст. 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных ст. 31.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с ч. 5 ст. 3.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

Согласно Федеральному закону от 24.11.2008 № 204-ФЗ «О федеральном бюджете на 2009 год и на плановый период 2010 и 2011 годов» денежные взыскания (штрафы) за нарушение антимонопольного законодательства в сфере конкуренции на товарных рынках, защиты конкуренции на рынке финансовых услуг, законодательства о естественных монополиях и законодательства о государственном регулировании цен (тарифов), налагаемые федеральными органами государственной власти оплачиваются в федеральный бюджет по реквизитам:

ИНН 7703671069 КПП 770301001

Получатель:

УФК по Московской области (для Московского  
областного УФАС России)

Банк получателя:

Отделение 1 Главного управления Центрального  
банка Российской Федерации по Центральному  
федеральному округу г. Москва

р/с 40101810600000010102

БИК 044583001

ОКТМО 46000000

КБК 161 1 16 02010 01 0000 140

Назначение платежа:

**Административный штраф,  
зачисляемый за нарушение  
антимонопольного  
законодательства Российской  
Федерации**

Согласно ч. 1 ст. 20.25 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях неуплата административного штрафа в срок влечет наложение

административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в арбитражный суд в течение 10 (десяти) дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно ч. 1 ст. 31.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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.

Заместитель руководителя

А.А. Азаренко

## ПОСТАНОВЛЕНИЕ

### **о наложении штрафа по делу**

### **об административном правонарушении № 05-21/75-14**

«01» октября 2014 года

г. Москва

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Московской области (далее – Московское областное УФАС России) А.А. Азаренко, в присутствии генерального директора ООО «Кондитерская фабрика «Московия» <.....>, рассмотрев протокол № 05-21/75-14 об административном правонарушении от 17 сентября 2014 г. и материалы дела № 05-21/75-14 об административном правонарушении, возбужденного в отношении генерального директора ООО «Кондитерская фабрика «Московия» <.....> за совершение административного правонарушения, выразившегося в нарушении п. 4 ч. 1 ст. 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», ответственность за которое предусмотрена ч. 2 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

#### УСТАНОВИЛ:

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Московской области (далее – Московское областное УФАС России) в отношении ООО «Кондитерская фабрика «Московия» возбуждено дело № 05-15/44-13 о нарушении ч. 1 ст. 14 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон «О защите конкуренции») в части введения в оборот товара, при котором незаконно используются результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, средства



индивидуализации работ, услуг, выразившегося в продаже/реализации шоколада с использованием на упаковках товаров комбинированного обозначения, сходного до степени смешения с товарными знаками по свидетельству № 140801, дата приоритета 23.11.1995, класс товаров по МКТУ – 30, по свидетельству № 375913, дата приоритета 28.10.96, класс товаров по МКТУ – 30, по свидетельству № 345684, дата приоритета 26.09.96, класс товаров МКТУ – 30, по свидетельству № 332598, дата приоритета 22.05.97, класс товаров МКТУ – 24, 25, 30 32, 33, 42, по свидетельству №332599, дата приоритета 21.11.03, класс товаров МКТУ –30, 35, 43, по свидетельству № 141989, дата приоритета 17.01.96, класс товаров МКТУ – 30, по свидетельству № 280786, дата приоритета 10.08.04, класс товаров МКТУ – 30, по свидетельству № 374121, дата приоритета 20.04.07, класс товаров МКТУ – 30, по свидетельству № 404997, дата приоритета 02.12.99, класс товаров МКТУ – 30, по свидетельству № 250688, дата приоритета 29.12.01, класс товаров МКТУ – 30, 35, по свидетельству № 332600, дата приоритета 19.12.01, класс товаров МКТУ –30, 32, 42, по свидетельству № 332601, дата приоритета 19.12.01, класс товаров МКТУ –30, 32, 42, правообладателем которых является ООО «Кондитерская фабрика «Волшебница» (далее – Дело № 05-15/44-13 о нарушении антимонопольного законодательства).

Рассмотрев представленные материалы дела, выслушав доводы и возражения сторон по делу, Комиссией установлено следующее.

ООО «Кондитерская фабрика «Волшебница» является юридическим лицом, осуществляющим свою деятельность на основании Устава, утвержденного решением № 80 участника от 21.07.2010. ООО «Кондитерская фабрика «Волшебница» внесено в Единый государственный реестр юридических лиц Инспекцией МНС РФ по г. Люберцы Московской области 24.09.2002 за №1025003209307.

ООО «Кондитерская фабрика «Волшебница» является правообладателем исключительных прав на следующие товарные знаки - № 140801 «Волшебная белочка» (дата приоритета 23.11.1995, МКТУ – 30), № 375913 «Золотая коллекция», (дата приоритета 28.10.96, МКТУ – 30), № 345684 «Золотая медаль», (дата приоритета 26.09.96, МКТУ – 30), № 332598 «Золотой», (дата приоритета 22.05.97, МКТУ – 24, 25, 30 32, 33, 42), № 332599 «Золотой», (дата приоритета 21.11.03, МКТУ – 30, 35, 43), № 141989 «Золотой орех», (дата приоритета 17.01.96, МКТУ – 30), № 280786 «Золотой орех», (дата приоритета 10.08.04, МКТУ – 30), №374121 «Золотой трюфель», (дата приоритета 20.04.07, МКТУ – 30), № 404997 «Золотой нектар», (дата приоритета 02.12.99, МКТУ – 30).

Основным видом деятельности ООО «Кондитерская фабрика «Волшебница» является производство и реализация шоколада и сахаристых кондитерских изделий с использованием на этикетках продукции вышеуказанных товарных знаков.

ООО «Кондитерская фабрика «Московия» является юридическим лицом, осуществляющим свою деятельность на основании Устава, утвержденного решением единственного учредителя общества № 1 от 08.06.2010. ООО «Кондитерская фабрика «Московия» внесено в Единый государственный реестр юридических лиц 15.07.2010 ИФНС по г. Егорьевску Московской области за № 1105011000621.

Основным видом деятельности ООО «Кондитерская фабрика «Московия» является производство и реализация шоколада и сахаристых кондитерских изделий.

Таким образом, ООО «Кондитерская фабрика «Волшебница» и ООО «Кондитерская фабрика «Московия» являются хозяйствующими субъектами, осуществляющими предпринимательскую деятельность на одном товарном рынке, в связи с чем являются конкурентами.

ООО «Кондитерская фабрика «Волшебница» производит и реализует на территории РФ шоколад «Волшебная белочка». На упаковке указанного шоколада нанесено комбинированное изображение, включающее следующие изобразительные элементы: изображение белочки с лесным орешком в лапках, сидящей на фоне лесных орехов, изображение кусочка плитки шоколада. Указанные изобразительные элементы выполнены преимущественно в коричневой гамме. В верхней части обозначения расположено изображение овального обрамления (эмблема), выполненное преимущественно в красном цвете. В нижней части указанного обозначения расположено изображение ленты, выполненное преимущественно в красном цвете. Обозначение включает словесные элементы: «ВОЛШЕБНАЯ Белочка», «Волшебница», и характерные для упаковок надписи, информирующие о свойствах, составе товара и о его производителе. Изобразительные и словесные элементы обозначения выполнены на зеленом фоне (далее – Дизайн упаковки волшебная белочка).

Согласно материалам Дела № 05-15/44-13 о нарушении антимонопольного законодательства, ООО «Кондитерская фабрика «Волшебница» вводит в гражданский оборот на территории РФ шоколад с Дизайном упаковки волшебная белочка с 2007 года.

ООО «Кондитерская фабрика «Московия» производит и реализует на территории РФ шоколад «Золотая белочка». На упаковке указанного шоколада нанесено комбинированное изображение, включающее следующие изобразительные элементы: изображение белочки с кусочком плитки шоколада в лапках, сидящей на веточке, изображение лесных орехов. Указанные изобразительные элементы выполнены преимущественно в коричневой гамме. В верхней части обозначения расположено изображение ленты, в центре которой размещено овальное обрамление (эмблема), внутри которого помещено стилизованное изображение куполов церкви с прямоугольной рамкой. Указанные изобразительные элементы выполнены преимущественно в красной гамме. Обозначение включает словесные элементы: «ЗОЛОТАЯ БЕЛОЧКА», «Московия», «ЗОЛОТАЯ СЕРИЯ» и характерные для упаковок надписи, информирующие о свойствах, составе товара и о его производителе. Изобразительные и словесные элементы обозначения выполнены на зеленом фоне (далее – Дизайн упаковки золотая белочка).

Согласно сведениям, представленным ООО «Кондитерская фабрика «Московия», производство и реализация шоколада с Дизайном упаковки золотая белочка началось с апреля 2012 года.

Таким образом, ООО «Кондитерская фабрика «Волшебница» начало использовать Дизайн упаковки волшебная белочка задолго до того, как ООО «Кондитерская фабрика «Московия» начало выпускать шоколад «Золотая белочка» с использованием Дизайна упаковки золотая белочка.

В соответствии со Справкой, предоставленной Роспатентом на запрос ФАС России, обозначение «Золотая Белочка молочный шоколад с орехами» является сходным до степени смешения с товарным знаком «Волшебная белочка» по свидетельству № 140801 в силу фонетического и семантического тождества словесных элементов «Белочка». Кроме того, указанное обозначение является сходным до степени смешения со всей серией товарных знаков по свидетельствам №№ 141989, 280786, 332598, 332599, 345684, 374121, 375913, 404997, включающих словесные элементы «Золотой», «Золотые», «Золотая». В силу указанного представляется, что при использовании исследуемого обозначения в отношении товара «шоколад» может возникнуть вероятность смешения производителей.

В соответствии со Справкой, предоставленной Роспатентом на запрос Московского областного УФАС России, Дизайн упаковки золотая белочка является сходным до степени смешения с Дизайном упаковки волшебная белочка, поскольку ассоциируются друг с другом в целом в силу сходства изобразительных элементов (белочек, эмблем, орехов), графического сходства, фонетического и семантического тождества общих словесных элементов «БЕЛОЧКА», сходства композиционного расположения изобразительных и словесных элементов, а также сходства цветовых сочетаний.

Из итогов проведенного ООО «Эд Дженерайшн» анкетирования респондентов по вопросу сходств и отличий 2-х вариантов шоколада: «Волшебная Белочка» (производитель ООО «Кондитерская фабрика «Волшебница») и «Золотая Белочка» (производитель ООО «Кондитерская фабрика «Московия») следует, что:

- абсолютное большинство респондентов (87%) считают, что увидев в магазине данные плитки шоколада, они подумали бы, что это продукт одного производителя, при этом 63% опрошенных полагают что с большой долей вероятности при покупке могли бы перепутать эти плитки;

- большинство респондентов (61%) считают, что дизайн данных упаковок сходен по заложенному в них смыслу. Отсутствие сходства дизайна респондентами отмечено не было;

- 99% опрошенных считают, что присутствие на рынке шоколада «Волшебная Белочка» и «Золотая Белочка» может вводить потребителей в заблуждение.

В соответствии со ст. 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.

В соответствии с п. 9 ст. 4 Закона «О защите конкуренции» недобросовестная конкуренция - любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

В соответствии с п. 4 ч. 1 ст. 14 Закона «О защите конкуренции» не допускается недобросовестная конкуренция, в том числе продажа, обмен или иное введение в оборот товара, если при этом незаконно использовались результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ, услуг.

Таким образом, в действиях ООО «Кондитерская фабрика «Московия» присутствуют все признаки недобросовестной конкуренции, указанные в п. 9 ст. 4 Закона «О защите конкуренции»:

1. направленность на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности ООО «Кондитерская фабрика «Московия» над конкурентом выразилась в привлечении новых покупателей к продукции без затрат на разработку собственных дизайнерских решений упаковки указанной продукции;

2. противоречие действующему законодательству, а именно п. 1 ч. 3 ст. 10.bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883, запрещающему все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента;

3. способность причинения убытков конкуренту выразилась в том, что в результате введения в гражданский оборот на территории Российской Федерации шоколада «Золотая белочка» с дизайном упаковки, сходным до степени смешения с упаковкой шоколада «Волшебная белочка», ООО «Кондитерская фабрика «Волшебница» лишается возможности эффективно реализовывать свой товар, что в свою очередь не может не сказаться на его прибыли, а также может повлечь перераспределение спроса на товарном рынке шоколада и сахаристых кондитерских изделий.

На основании изложенного, Комиссия установила в действиях ООО «Кондитерская фабрика «Московия» нарушение п. 4 ч. 1 ст. 14 Закона «О защите конкуренции» в части введения в оборот товара, при котором незаконно используются результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации работ, услуг, выразившееся в производстве и реализации шоколада «Золотая белочка», с использованием на упаковке комбинированного обозначения, сходного до степени смешения с комбинированным обозначением, правами на которое обладает ООО «Кондитерская фабрика «Волшебница».

Согласно Решению № 5 единственного учредителя Общества с Ограниченной Ответственностью «Кондитерская фабрика «Московия» от 25.02.2013 <.....> назначен генеральным директором ООО «Кондитерская фабрика «Московия».

В соответствии с Уставом утвержденным Решением единственного учредителя ООО «Кондитерская фабрика «Московия» (№ 1 от 08.06.2010), единоличным исполнительным органом является генеральный директор.

Следовательно, должностным лицом ООО «Кондитерская фабрика «Московия»

ответственным за нарушение п. 4 ч. 1 ст. 14 Закона «О защите конкуренции» в части введения в оборот товара, при котором незаконно используются результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации работ, услуг, выразившееся в производстве и реализации шоколада «Золотая белочка», с использованием на упаковке комбинированного обозначения, сходного до степени смешения с комбинированным обозначением, правами на которое обладает ООО «Кондитерская фабрика «Волшебница», является генеральный директор ООО «Кондитерская фабрика «Московия» <.....>

Статьей 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность за осуществление недобросовестной конкуренции.

Согласно ч. 2 ст. 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях недобросовестная конкуренция, выразившаяся во введении в оборот товара с незаконным использованием результатов интеллектуальной деятельности и приравненных к ним средств индивидуализации юридического лица, средств индивидуализации продукции, работ, услуг, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере двадцати тысяч рублей либо дисквалификацию на срок до трех лет; на юридических лиц - от одной сотой до пятнадцати сотых размера суммы [выручки](#) правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено правонарушение, но не менее ста тысяч рублей.

Статьей 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность за осуществление недобросовестной конкуренции.

Согласно ч. 2 ст. 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях недобросовестная конкуренция, выразившаяся во введении в оборот товара с незаконным использованием результатов интеллектуальной деятельности и приравненных к ним средств индивидуализации юридического лица, средств индивидуализации продукции, работ, услуг, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере двадцати тысяч рублей либо дисквалификацию на срок до трех лет; на юридических лиц - от одной сотой до пятнадцати сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено правонарушение, но не менее ста тысяч рублей.

В процессе рассмотрения настоящего дела об административном правонарушении дела не установлено обстоятельств, отягчающих и смягчающих административную ответственность.

Причин для освобождения генерального директора ООО «Кондитерская фабрика «Московия» <.....> от административной ответственности, по основаниям, предусмотренным ст. 2.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, нет.

Генеральный директор ООО «Кондитерская фабрика «Московия» <.....> надлежащим образом извещен о дате, времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении.

Срок давности привлечения к административной ответственности, установленный ч. 1 ст. 4.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях за нарушение антимонопольного законодательства на момент вынесения постановления не истек.

На основании изложенного, учитывая обстоятельства совершенного административного правонарушения, руководствуясь ст.ст. 23.48, 29.1, 29.7, 29.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать генерального директора ООО «Кондитерская фабрика «Московия» <.....> виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 2 ст. 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях и назначить наказание в виде административного штрафа в размере 20 000 (двадцать тысяч) рублей, что является минимальным размером штрафа за данное правонарушение.

В соответствии с ч. 1 ст. 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных ст. 31.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с ч. 5 ст. 3.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

Согласно Федеральному закону от 24.11.2008 № 204-ФЗ «О федеральном бюджете на 2009 год и на плановый период 2010 и 2011 годов» денежные взыскания (штрафы) за нарушение антимонопольного законодательства в сфере конкуренции на товарных рынках, защиты конкуренции на рынке финансовых услуг, законодательства о естественных монополиях и законодательства о государственном регулировании цен (тарифов), налагаемые федеральными органами государственной власти оплачиваются в федеральный бюджет по реквизитам:

ИНН 7703671069 КПП 770301001

Получатель:

УФК по Московской области (для Московского  
областного УФАС России)

Банк получателя:

Отделение 1 Главного управления Центрального  
банка Российской Федерации по Центральному  
федеральному округу г. Москва

р/с 40101810600000010102

БИК 044583001

ОКТМО 46000000

Назначение платежа:

**Административный штраф,  
зачисляемый за нарушение  
антимонопольного  
законодательства Российской  
Федерации**

Согласно ч. 1 ст. 20.25 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в арбитражный суд в течение 10 (десяти) дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно ч. 1 ст. 31.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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.

Заместитель руководителя

А.А. Азаренко