

**РЕШЕНИЕ**  
**о нарушении антимонопольного законодательства**  
**по делу № 012/01/14.6-118/2020**

14 августа 2020 года

г. Йошкар-Ола

Резолютивная часть решения оглашена 13 августа 2020 года

В полном объеме решение изготовлено 14 августа 2020 года

Комиссия Марийского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

заместитель руководителя-начальник отдела, председатель Комиссии;

главный специалист - эксперт отдела аналитической работы и контроля хозяйствующих субъектов, член Комиссии,

специалист - эксперт отдела аналитической работы и контроля хозяйствующих субъектов, член Комиссии,

рассмотрев дело № 012/01/14.6-118/2020 в отношении ООО «Трансэкспорт-М» по признакам нарушения частей 1, 2 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в незаконном введении в оборот на территории Российской Федерации кондитерских изделий Dada Surprise Egg, с использованием на упаковке элементов, сходных до степени смешения с товарными знаками по международной регистрации №№551073, 858042, 857928, 1385750, упаковка которых сходна до степени смешения с упаковкой кондитерских изделий Kinder Joy,

в присутствии на заседании комиссии представителя ЗАО «Ферерро Руссия» О., действующей на основании доверенности от 06.04.2018 (посредством видеоконференц - связи через программу «VideoMostlite»),

законного представителя ООО «Трансэкспорт-М» Курлаевой Ольги Геннадьевны (посредством видеоконференц - связи через программу «VideoMostlite»), представителя ООО «Трансэкспорт-М» К., действующей на основании доверенности от 12.08.2020 (посредством видеоконференц-связи через программу «VideoMostlite»),

УСТАНОВИЛА:

Дело о нарушении антимонопольного законодательства возбуждено в отношении ООО «Трансэкспорт-М» по признакам нарушения частей 1, 2 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в незаконном введении в оборот на территории Российской Федерации кондитерских изделий Dada Surprise Egg, с использованием на упаковке элементов, сходных до степени смешения с товарными знаками по международной регистрации №№551073, 858042, 857928, 1385750, упаковка которых сходна до степени смешения с упаковкой кондитерских изделий Kinder Joy.

ЗАО «Ферерро Руссия» в ходе рассмотрения дела указало о нарушении прав и законных интересов общества в результате действий по введению в оборот кондитерских изделий Dada Surprise Egg, упаковка которых сходна до степени смешения с упаковкой шоколадных яиц Kinder Joy. По мнению общества, многочисленное и системное заимствование элементов товарных знаков компании Ферерро С.п.А. и Соремартек С.А. и композиционного решения упаковки продукции «Dada Surprise Egg» направлено на введение потребителя в заблуждение с тем, чтобы создавать смешение продукции шоколадных яиц Kinder Joy и Dada Surprise Egg и приобретения продукции Dada Surprise Egg вместо Kinder Joy, которая уже долгое время присутствует на российском рынке.

ООО «Трансэкспорт-М» не признало в своих действиях нарушения антимонопольного законодательства, пояснило, что зарегистрированные товарные знаки №№858042, №857928, №1385750 не используются при оформлении упаковки шоколадных яиц Dada Surprise Egg, поскольку внешняя форма, цветовое оформление, изобразительные элементы, используемые при оформлении шоколадных яиц Dada Surprise Egg, являются различными по сравнению с элементами, в том числе зарегистрированными товарными знаками шоколадных яиц Kinder Joy. Кроме того, товарный знак по международной регистрации №551073 также не используется на упаковке шоколадных яиц Dada Surprise Egg, поскольку словесный элемент Surprise входит в наименование в качестве одного из слов словесного обозначения «Dada

Surprise Egg». Кроме того, по мнению ООО «Трансэкспорт-М», общество и ЗАО «Ферерро Руссия» не могут являться хозяйствующими субъектами-конкурентами, поскольку осуществляют совершенно разные виды деятельности; рассматриваемые зарегистрированные товарные знаки принадлежат не ЗАО «Ферерро Руссия», а третьему лицу. Кроме того, поскольку ввоз на территорию Российской Федерации шоколадных яиц Dada Surprise Egg осуществлялся в рамках договора поставки, заключенного с ООО «Фортуна-16», заказ на поставку товара был оформлен ООО «Фортуна-16», переговоры о поставке товара велись также со стороны ООО «Фортуна-16», поставка товара осуществлялась непосредственно на торговый склад ООО «Фортуна - 16» в Казани, ответственность за соблюдение норм по охране интеллектуальной собственности лежит на ООО «Фортуна -16», ответчиком по делу должно быть признано ООО «Фортуна - 16».

17.06.2020 Комиссией Марийского УФАС России вынесено заключение об обстоятельствах дела, в соответствии с которым Комиссия пришла к выводу о том, что действия ООО «Трансэкспорт-М» в части введения в оборот на территории Российской Федерации кондитерских изделий Dada Surprise Egg, с использованием на упаковке элементов, сходных до степени смешения с товарными знаками по международной регистрации №№551073, 858042, 857928, 1385750, упаковка которых сходна до степени смешения с упаковкой кондитерских изделий Kinder Joy являются актом недобросовестной конкуренции в соответствии с частями 1, 2 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

ЗАО «Ферерро Руссия» указало, что согласно с выводами Марийского УФАС России, изложенными в заключении об обстоятельствах дела об установлении признаков нарушения частей 1, 2 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в действиях ООО «Трансэкспорт-М».

ООО «Трансэкспорт-М» в возражениях на заключение об обстоятельствах дела указало, что не признает в своих действиях нарушение антимонопольного законодательства, поскольку не является надлежащим ответчиком по делу, заказ на приобретение товара в Китае был размещен по заказу ООО «Фортуна-16». Кроме того, по мнению ООО «Трансэкспорт-М», в ходе рассмотрения дела не установлено, что товар, находящийся в материалах дела, относится к той партии товара, ввоз которой осуществило ООО «Трансэкспорт-М», при этом у Марийского УФАС России отсутствуют средства идентификации, подтверждающие, что товар, который имеется в материалах дела, был ввезен на территорию РФ ООО «Трансэкспорт-М». Также общество указало, что представленные в материалы дела сублицензионные договоры не содержат сведений об основаниях использования ЗАО «Ферерро Руссия» товарного знака по международной регистрации №551073, и иных товарных знаков, рассматриваемых в рамках настоящего дела. Кроме того, по мнению общества, при рассмотрении дела следует учитывать тот факт, что прибыль от реализации товара в результате введения в гражданский оборот получает ООО «Фортуна-16», а не ООО «Трансэкспорт -М», поскольку дальнейшую реализацию товара осуществляет ООО «Фортуна-16». Кроме того, общество также указало, что не имеет отношения к реализуемому в настоящее время товару в сети Интернет на сайте <https://kazanexpress/>. Ответчик не имеет каких-либо взаимоотношений с ООО «Эко Казань Экспресс», ООО «ТД «Кондитер - Класс». ООО «Гатриа», являвшимся управляющей компанией ООО «Фортуна -16», указало, что ООО «Фортуна 16» прекратило деятельность 08.05.2020, в связи с чем просило исключить общество из состава ответчиков по делу.

Рассмотрев материалы дела, исследовав документальные доказательства и выслушав устные и письменные пояснения лиц, участвующих в рассмотрении дела, Комиссия Марийского УФАС России приходит к следующим выводам.

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл в ходе осуществления мониторинга продовольственных товаров, реализуемых в сети магазинов «Звениговский» в городе Йошкар-Оле в октябре 2020 года установлен факт реализации шоколадных яиц Dada Surprise Egg, упаковка которых сходна до степени смешения с упаковкой шоколадных яиц Kinder Joy.

Статья 10.bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности, подписанной Союзом Советских Социалистических Республик 12.10.1967, содержит общий запрет

недобросовестной конкуренции, под которой, как следует из параграфа 2 этой статьи, понимаются всякие акты, противоречащие 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 (пункт 1 параграфа 3).

В силу пункта 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции недобросовестной конкуренцией являются 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.

Закон о защите конкуренции распространяется на отношения, которые связаны с защитой конкуренции, в том числе с предупреждением и пресечением недобросовестной конкуренции (часть 1 статьи 3 Закона о защите конкуренции).

Согласно части 1 статьи 14.6 Закона 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 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.

В соответствии с частью 2 статьи 14.6 Закона 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 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.

В соответствии с частью 1 статьи 138 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) результатом интеллектуальной деятельности и приравненными к ним средствами индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, которым предоставляется правовая охрана (интеллектуальной собственностью), являются, в том числе товарные знаки и знаки обслуживания.

В соответствии с частью 1 статьи 1484 ГК РФ лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладатель), принадлежит исключительное право использования товарного знака в соответствии со статьей 1229 ГК РФ любым не противоречащим закону способом. Никто не вправе использовать без разрешения правообладателя сходные с его товарным знаком обозначение в отношении товаров, для индивидуализации которых товарный знак зарегистрирован.

При этом, исключительное право на товарный знак может быть осуществлено для индивидуализации товаров, работ или услуг, в отношении которых товарный знак зарегистрирован.

Использование средства индивидуализации (в том числе использование способами, предусмотренными ГК РФ), если оно осуществляется без согласия правообладателя, является незаконным и влечет ответственность, установленную ГК РФ и другими законами (часть 1 статьи 1229 ГК РФ). Под незаконным использованием товарного знака признается любое

действие, нарушающее права владельца товарного знака, в том числе предложение к продаже, продажа и иное в ведение в хозяйственный оборот товара, маркированного товарным знаком.

Согласно части 3 статьи 1484 ГК РФ никто не вправе использовать без разрешения правообладателя сходные с его товарным знаком обозначения в отношении товаров, для индивидуализации которых товарный знак зарегистрирован, или однородных товаров, если в результате такого использования возникнет вероятность смешения.

Таким образом, нарушением исключительного права владельца товарного знака признается использование не только тождественного товарного знака, но и сходного с ним до степени смешения обозначения.

В соответствии со статьей 1515 ГК РФ товары, этикетки, упаковки товаров, на которых незаконно размещены товарный знак или сходное с ним до степени смешения обозначение, являются контрафактными.

Пунктом 7 статьи 1252 ГК РФ предусмотрено, что в случаях, когда нарушение исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации признано в установленном порядке недобросовестной конкуренцией, защита нарушенного исключительного права может осуществляться как способами, предусмотренными указанным Кодексом, так и в соответствии с антимонопольным законодательством.

В соответствии с пунктом 41 Приказа Минэкономразвития России от 20.07.2015 №482 «Об утверждении Правил составления, подачи и рассмотрения документов, являющихся основанием для совершения юридически значимых действий по государственной регистрации товарных знаков, знаков обслуживания, коллективных знаков, требований к документам, содержащимся в заявке на государственную регистрацию товарного знака, знака обслуживания, коллективного знака, и прилагаемым к ней документам и их форм, порядка преобразования заявки на государственную регистрацию коллективного знака в заявку на государственную регистрацию товарного знака, знака обслуживания и наоборот, перечня сведений, указываемых в форме свидетельства на товарный знак (знак обслуживания), форме свидетельства на коллективный знак, формы свидетельства на товарный знак (знак обслуживания), формы свидетельства на коллективный знак» (далее – Правила) обозначение считается тождественным с другим обозначением (товарным знаком), если оно совпадает с ним во всех элементах, обозначение считается сходным до степени смешения с другим обозначением (товарным знаком), если оно ассоциируется с ним в целом, несмотря на их отдельные отличия.

При этом в пункте 13 Информационного письма Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 13 декабря 2007 года № 122 «Обзор практики рассмотрения арбитражными судами дел, связанных с применением законодательства об интеллектуальной собственности» разъяснено, что вопрос о сходстве до степени смешения обозначений является вопросом факта и может быть разрешен без назначения экспертизы.

ЗАО «Ферерро Россия» является импортером продукции шоколадных яиц Kinder Joy на территорию Российской Федерации и реализует данную продукцию на территории всех субъектов Российской Федерации. При этом указанная продукция поставляется и реализуется на территории Российской Федерации с 2007 года в различных упаковках с сохранением общей стилистической и цветовой концепции дизайна. В настоящее время шоколадные яйца Kinder Joy присутствуют на рынке в различных упаковках: «Звездные воины», «Леди Баг и Супер Кот», «Зима», Infinimix.

В тоже время на территории Российской Федерации с 2018 года реализуется товар шоколадные яйца Dada Surprise Egg. Производителем данной продукции является YIXIN FOODS&DRINKS CO., LTD, импортером продукции на территорию Российской Федерации является ООО «Трансэкспорт-М».

Видами деятельности ЗАО «Ферерро Россия» является производство шоколада и сахаристых кондитерских изделий (ОКВЭД 10.82.2), торговля оптовая шоколадом и сахаристыми кондитерскими изделиями (ОКВЭД 46.36.2).

Видами деятельности ООО «Трансэкспорт-М» являются в том числе следующие: торговля розничная вне магазинов, палаток, рынков (ОКВЭД 47.9), деятельность вспомогательная прочая, связанная с перевозками (ОКВЭД 52.29).

В соответствии с информацией, приведенной на упаковке шоколадных яиц Dada Surprise Egg, в

состав продукта входят: сахар-песок, соевое масло, пшеничная мука, различные добавки. Также в соответствии с информацией, указанной на упаковке шоколадных яиц Kinder Joy, в состав продукции входят сахар, растительные жиры, сухое обезжиренное молоко, пшеничная мука, обезжиренный какао-порошок, пшеничный крахмал, тертое какао, различные добавки. Учитывая сходство состава и назначения товаров (направленность на детскую целевую аудиторию, сочетание в одном продукте кондитерского изделия и мини-игрушки) шоколадных яиц Kinder Joy и шоколадных яиц Dada Surprise Egg, Комиссия приходит к выводу о взаимозаменяемости товаров и об обращении данных товаров на одном товарном рынке.

Поскольку как ООО «Трансэкспорт-М», так и ЗАО «Ферерро Россия» осуществляют ввоз данных товаров на территорию Российской Федерации, вводят в гражданский оборот однородные товары, Комиссия приходит к выводу, что данные хозяйствующие субъекты являются хозяйствующими субъектами –конкурентами, действующими на рынке по ввозу и введению в оборот на территории Российской Федерации кондитерских изделий из молочного шоколада, выполненных в форме яйца с игрушкой внутри.

Комиссией установлено, что при производстве продукции шоколадных яиц Kinder Joy используются товарные знаки по международной регистрации: №551073, №858042, №857928, №1385750, №1385751, №1288269, №1427326, №728472, №1384110, №1385079.

Так, товарный знак по международной регистрации №551073 (словесное изображение «SURPRISE» зарегистрирован в отношении 30 класса товаров (кондитерские изделия), правообладателем является компания Ferrero S.p.A.

Товарные знаки по международной регистрации №858042, №857928 (графическое изображение с красной заливкой с волной и белой каплей) зарегистрированы в отношении 30 класса товаров, в том числе в отношении кондитерских изделий, шоколада, и изделий шоколада, правообладателем товарных знаков является компания Соремартек С.А.

Товарные знаки по международной регистрации №1385750, №1385751, №1288269, №1427326, №728472, №1384110, №1385079 (графические изображения в форме яиц с красной заливкой внизу с волной и белой каплей с различным цветовым и графическим оформлением, в том числе с применением графических элементов Joy) зарегистрированы в отношении 30 класса товаров в том числе в отношении кондитерских изделий, шоколада, и изделий шоколада, правообладателем товарных знаков является компания Соремартек С.А.

Между ЗАО «Ферерро Россия» и иностранной компанией «Соремартек» заключен лицензионный договор от 11.02.2010, в соответствии с которым Соремартек предоставляет исключительную лицензию на использование товарных знаков Соремартек в связи с производством и продажей товаров Ферреро, к которым относятся бренды и товарные знаки. При этом под использованием брендов и товарных знаков понимается их использование на товарах Ферреро, в том числе на этикетках, упаковках товаров Ферреро, которые производятся или предлагаются к продаже. При этом в соответствии с приложением С к указанному договору, установлен перечень товарных знаков Ферреро, лицензированных Соремартек, в том числе товарные знаки по международной регистрации №858042, №857928.

Также между компанией Соремартек С.А. и ЗАО «Ферерро Россия» заключено дополнительное соглашение к лицензионному договору от 08.09.2000 №17755-17760, в соответствии с которым ЗАО «Ферерро Россия» предоставлено право на использование на территории Российской Федерации товарных знаков для предложения к продаже, рекламы товаров. В соответствии с Приложением 2 к указанному лицензионному соглашению ЗАО «Ферерро Россия» предоставлено в том числе право на использование товарного знака по международной регистрации №728472.

При этом ЗАО «Ферерро Россия», иностранные компании Ferrero S.p.A., Соремартек С.А. являются аффилированными лицами, составляют группу лиц в соответствии со статьей 9 Закона о защите конкуренции, что подтверждается представленным в материалы дела реестром обществ Ферреро Интернешнл С.А.

Сходство упаковок товаров и отдельных элементов упаковок подтверждается следующими документами и доказательствами, представленными в материалы дела.

В соответствии с заключением патентного поверенного РФ Озолиной И.Г. установлено сходство до степени смешения между обозначениями, использованными на упаковке кондитерских изделий Dada Surprise Egg и товарными знаками по международной регистрации №№551073, 858042, 857928, 1385750.

Кроме того, в рамках дела Марийским УФАС России получено заключение ФГБУ «Федеральный институт промышленной собственности» от 12.03.2020 №2495, в соответствии с которым представленное изображение на упаковке шоколадных яиц Dada Surprise Egg является сходным до степени смешения с товарным знаком по международной регистрации №551073, поскольку ассоциируется с ним в целом в силу фонетического и семантического тождества словесных элементов «SURPRISE», кроме того, представленное обозначение является сходным до степени смешения с товарными знаками по международным регистрациям №728472, 857928, 858042, 1288269, 1385079, 1384110, 1385750, 1385751, 1427326, поскольку ассоциируется с ними в целом в силу сходства изобразительных элементов, сходной цветовой гаммы, а также сходного композиционного расположения элементов.

Кроме того, Комиссия приходит к выводу о том, что упаковка шоколадных яиц Dada Surprise Egg в целом сходна до степени смешения с упаковкой шоколадных яиц Kinder Joy, с учетом сходства дизайна, формы упаковок (форма яйца с язычком), цветовой гаммы, заимствования элементов (выполнение нижней части яйца красным цветом, с отделением верхней и нижней части волной с двумя каплями) и способов доведения информации до потребителей на упаковках товаров.

При рассмотрении дела установлено, что приобретение товара шоколадных яиц Dada Surprise Egg осуществлялось ООО «Трансэкспорт-М» на основании контракта №1/170718 от 17.07.2018, в соответствии с которым YIXIN FOODS&DRINKS CO., LTD обязалось передать ООО «Трансэкспорт-М» для последующей передачи ООО «Фортуна 16» товары, в том числе кондитерские изделия. Поставка осуществлялась на условиях FOB (порт Китая), согласно Инкотермс-2010. Стороны установили, что количество и качество товара должно соответствовать инвойсу и упаковочному листу. Согласно товарно-транспортным документам, представленным в материалы дела, по данному договору произведена поставка товара «surprise egg with chocolate biscuit» в количестве 450 мест по 12 упаковок 24 штуки в упаковке (17.07.2018).

Согласно таможенной декларации №ИМ 40 ЭД, декларантом выступает ООО «Трансэкспорт - М», общая сумма составляет 10575,00 USD (курс 66,627 рублей).

Кроме того, передача товара от ООО «Трансэкспорт -М» ООО «Фортуна-16» осуществлялась на основании договора поставки от 17.07.2018 №2018/07/17-3, в соответствии с которым ООО «Трансэкспорт -М» обязалось передать ООО «Фортуна-16» заказанный у YIXIN FOODS&DRINKS CO., LTD товар. Грузополучателем и плательщиком по настоящему договору выступает ООО «Фортуна-16». Согласно представленной счет-фактуре от 22.10.2018 №315 ООО «Трансэкспорт -М» осуществило поставку товара «шоколадный десерт с печеньем «Яйцо» + «Игрушка» в количестве 450000 кор. по цене 2560,20 на общую сумму 1 359 465,00 рублей.

Также в материалы дела представлены документы, подтверждающие осуществление поставки товара «десерт шоколадный «Dada Surprise Egg» (яйцо+игрушка) ООО «Фортуна 16» в адрес ООО «ТФ «Кондитер Класс» (товарная накладная от 23.10.2018 №HF-00047394).

Кроме того, в письменных пояснениях от 30.06.2020 вх.№6100, от 20.07.2020 вх.№6825 ООО «Мясокомбинат «Звениговский» подтвердило, что поставку товара в адрес общества осуществляло ООО «ТФ «Кондитер Класс».

Комиссией отклоняются доводы ООО «Трансэкспорт -М» о том, что общество не может быть признано ответчиком по делу, поскольку ввоз товара – шоколадных яиц Dada Surprise Egg осуществлялся по заказу ООО «Фортуна-16», согласование упаковки и иных характеристик осуществлялось также ООО «Фортуна -16» непосредственно с производителем товара.

Так, нормы статьи 14.6 Закона о защите конкуренции запрещают именно введение в оборот на одном товарном рынке товара, с использованием товарных знаков, упаковки, сходных до степени смешения с продукцией хозяйствующего субъекта –конкурента. Комиссия приходит к выводу, что ООО «Трансэкспорт -М» является лицом, которое первым ввело в гражданский оборот на территории Российской Федерации шоколадные яйца Dada Surprise Egg. В рассматриваемом случае ООО «Трансэкспорт -М» действует от своего имени, самостоятельно приобретает права и обязанности по сделке с YIXIN FOODS&DRINKS CO., LTD, несет таможенные и иные риски, расходы, связанные с ввозом товара на территорию Российской Федерации. Фактически ООО «Трансэкспорт -М» является владельцем товара при переходе прав собственности при приобретении товара у производителя YIXIN FOODS&DRINKS CO., LTD.

Кроме того, Комиссией отклоняются доводы ООО «Трансэкспорт -М» об отсутствии права ЗАО «Ферерро Руссия» на использование товарных знаков, зарегистрированных за иностранными компаниями Ferrero S.p.A., Соремартек С.А., в отношении которых отсутствуют заключенные лицензионные (сублицензионные) договоры.

Так, по смыслу действующего законодательства, лица внутри группы лиц рассматриваются как один хозяйствующий субъект, имеющий единые экономические интересы при производстве и реализации продукции, в том числе на территории Российской Федерации. Таким образом, отсутствие заключения лицензионных (сублицензионных) договоров в отношении товарных знаков №551073, №1288269, №1385079, №1384110, №1385750, №1385751, №1427326 внутри группы лиц Ferrero S.p.A., Соремартек С.А., ЗАО «Ферерро Руссия» не может являться основанием для признания незаконной позиции ЗАО «Ферерро Руссия» о нарушении прав на данные товарные знаки и признания незаконным использование элементов товарных знаков на продукции.

Кроме того, необходимо учитывать, что Комиссия при рассмотрении дела пришла к выводу как о сходстве до степени смешения элементов упаковки шоколадных яиц Dada Surprise Egg с зарегистрированными товарными знаками, так и о сходстве до степени смешения упаковки шоколадных яиц Dada Surprise Egg и упаковки шоколадных яиц «Kinder Joy» в целом.

Также комиссией отклоняются доводы ООО «Трансэкспорт -М» о том, что материалами дела не подтверждается, что партия товара, ввезенная ООО «Трансэкспорт-М» в дальнейшем была реализована. Так, имеющийся в материалах дела товар шоколадное яйцо Dada Surprise Egg имеет маркировку, в том числе с указанием импортера продукции (ООО «Трансэкспорт-М»), кроме того, в ходе рассмотрения дела подтверждена цепочка договорных отношений, на основании которых товар стал доступен для приобретения в магазинах торговой сети ООО «Мясокомбинат «Звениговский» (ООО «Трансэкспорт -М» - ООО «Фортуна-16» -ООО «ТД «Кондитер Класс» - ООО «Мясокомбинат «Звениговский»).

Оценив представленные доказательства, Комиссия приходит к выводу о нарушении прав и законных интересов ЗАО «Ферерро Руссия» в результате действий по введению в оборот кондитерских изделий Dada Surprise Egg, упаковка которых сходна до степени смешения с упаковкой шоколадных яиц Kinder Joy и признает обоснованными доводы ЗАО «Ферерро Руссия» о наличии смешения в отношении двух товаров, возможности причинения вреда деловой репутации ЗАО «Ферерро Руссия», убытков при осуществлении деятельности.

В соответствии с пунктом 5 части 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции Комиссия при принятии решения разрешает вопрос о выдаче предписаний и об их содержании, а также о необходимости осуществления других действий, направленных на устранение и (или) предотвращение нарушения антимонопольного законодательства.

На момент принятия решения антимонопольным органом установлено, что реализация рассматриваемой продукции кондитерских изделий Dada Surprise Egg в рассматриваемой упаковке более не осуществляется.

На основании изложенного, комиссией установлено, что оснований для выдачи предписания ООО «Трансэкспорт-М» о прекращении нарушения антимонопольного законодательства не имеется.

На основании вышеизложенного и руководствуясь статьей 14.6, статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 48, статьей 49, статьей 50, статье 51 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства,

**РЕШИЛА:**

Признать в действиях общества с ограниченной ответственностью «Трансэкспорт-М» (ИНН 7721670396, ОГРН 1097746505450, юридический адрес: 119361, г.Москва, ул.Озерная, д.42) факт нарушения частей 1, 2 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в незаконном введении в оборот на территории Российской Федерации кондитерских изделий Dada Surprise Egg, с использованием на упаковке элементов, сходных до степени смешения с товарными знаками по международной регистрации №551073, №728472, 857928, 858042,1288269, 1385079, 1384110, 1385750, 1385751, 1427326, упаковка которых сходна до степени смешения с упаковкой кондитерских изделий

Kinder Joy.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня принятия в Арбитражный суд Республики Марий Эл.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии