

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

**О НАЛОЖЕНИИ ШТРАФА ПО ДЕЛУ**

**ОБ АДМИНИСТРАТИВНОМ ПРАВОНАРУШЕНИИ № 05-21/74-14**

«21» 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 законного представителя (защитника) генерального директора ЗАО «Молочный завод «Преображенский» <.....>, рассмотрев протокол № 05-21/74-14 об административном правонарушении от 07 октября 2014 года и материалы дела № 05-21/74-14 об административном правонарушении, возбужденного в отношении генерального директора ЗАО «Молочный завод «Преображенский» <.....> за совершение административного правонарушения, выразившегося в нарушении ч. 1 ст. 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135 – ФЗ «О защите конкуренции», ответственность за которое предусмотрена ч. 1 ст. 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

УСТАНОВИЛ:

В адрес Московского областного УФАС России из ФАС России поступило заявление Компании Кервендел-Верке Хубер ГмБХ энд Ко. КГ (вх. № 116 от 11.01.2013) на неправомерные действия ЗАО «Молочный завод «Преображенский» (место нахождения: <.....> в части введения в оборот товара, при котором незаконно используются результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, продукции, работ, услуг Компании Кервендел-Верке Хубер ГмБХ энд Ко. КГ <.....>.

По результатам рассмотрения указанного обращения Московским областным УФАС России в отношении ЗАО «Молочный завод «Преображеский» возбуждено дело № 05-15/60-13 о нарушении 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, выразившиеся в производстве и реализации творожных десертов с использованием на упаковке комбинированного обозначения, сходного до степени смешения с комбинированным обозначением, правами на которое обладает Компания Кервендел-Верке Хубер ГмБХ энд Ко. КГ (далее – Дело № 05-15/60-13 о нарушении антимонопольного законодательства).

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

Компания Кервендел-Верке Хубер ГмБХ энд Ко. КГ является производителем, в том

числе творожных десертов – чизкейков, выпускаемых под логотипом «Exquisa» (далее по тексту - Творожные десерты «Exquisa»). Для реализации указанной продукции Компанией Кервендел-Верке Хубер ГмбХ энд Ко. КГ разработан специальный авторский дизайн упаковки творожных десертов «Exquisa». Указанная продукция реализуется на территории Российской Федерации.

ЗАО «Молочный завод «Преображенский» является юридическим лицом, осуществляющим свою деятельность на основании Устава, утвержденного собранием акционеров Закрытого акционерного общества «Молочный завод «Преображенский» 07 декабря 2005 года. ЗАО «Молочный завод «Преображенский» внесено в Единый государственный реестр юридических лиц 07 ноября 2011 года ИФНС по г. Домодедово Московской области за № 1027739690769.

Одним из видов деятельности ЗАО «Молочный завод «Преображенский» является производство и реализация молочных продуктов.

Таким образом, Компания Кервендел-Верке Хубер ГмбХ энд Ко. КГ и ЗАО «Молочный завод «Преображенский» являются хозяйствующими субъектами, осуществляющими предпринимательскую деятельность на одном товарном рынке, в связи с чем являются конкурентами.

Дизайн упаковки Творожного десерта «Exquisa», принадлежащий Компании Кервендел-Верке Хубер ГмбХ энд Ко. КГ в качестве товарного знака не зарегистрирован. Упаковка выполнена в виде цветографической композиции, в центральной части которой размещено светлое изображение, имитирующее разлетающиеся в разные стороны брызги молока. На фоне светлого изображения содержатся словесные обозначения «snack», «чиз-кейк» выполненные в красном и синем цветовом сочетании, при этом словесное обозначение «snack» выделено более крупным шрифтом. В правой части композиции расположено изображение отрезанного куска чизкейка с золотистой корочкой и светло-желтоватым срезом. В левой части на овальном белом фоне размещен логотип «Exquisa», выполненный в сочетании синего и красного цветов, с выделенной жирной точкой над буквой «i». Изобразительные и словесные элементы упаковки выполнены на синем фоне (далее по тексту - Дизайн упаковки творожных десертов «Exquisa»).

В соответствии с материалами Дела № 05-15/60-13 о нарушении антимонопольного законодательства, Компания Кервендел-Верке Хубер ГмбХ энд Ко. КГ вводит в гражданский оборот на территории Российской Федерации Творожные десерты «Exquisa» с 2008 года.

ЗАО «Молочный завод «Преображенский» вводит в гражданский оборот на территории Российской Федерации творожные десерты – чизкейки, выпускаемые под логотипом «Stailon» (далее по тексту - Творожные десерты «Stailon»).

Дизайн упаковки Творожного десерта «Stailon», принадлежащий ЗАО «Молочный завод «Преображенский» в качестве товарного знака не зарегистрирован. Упаковка ЗАО «Молочный завод «Преображенский» выполнена в виде цветографической композиции, в центральной части которой размещено светлое изображение, имитирующее разлетающиеся в разные стороны брызги молока. На фоне светлого изображения содержатся словесные обозначения «чизкейк», «snack» выполненные в красном и синем цветовом сочетании, при этом словесное

обозначение «snack» выделено более крупным шрифтом. В правой части композиции расположено изображение отрезанного куса чизкейка с золотистой корочкой и светло-желтоватым срезом. В левой части на овальном белом фоне размещен логотип «Stailon», выполненный в сочетании синего и красного цветов, с выделенной жирной точкой над буквой «i». Изобразительные и словесные элементы упаковки выполнены на синем фоне (далее по тексту - Дизайн упаковки творожных десертов «Stailon»).

Согласно сведениям, представленным ЗАО «Молочный завод «Преображенский», производство и реализация Творожных десертов «Stailon» с Дизайном упаковки золотая белочка началось с 26 июня 2012 года.

Таким образом, Компания Кервендел-Верке Хубер ГмбХ энд Ко. КГ начало использовать Дизайн упаковки творожных десертов «Exquisa» задолго до того, как ЗАО «Молочный завод «Преображенский» начало выпускать творожные десерты – чизкейки с использованием Дизайна упаковки творожных десертов «Stailon».

В соответствии со справкой, предоставленной Роспатентом на запрос Московского областного УФАС России, комбинированное обозначение, используемое ЗАО «Молочный завод «Преображенский», является сходным до степени смешения с комбинированным обозначением, использованным на представленной упаковке Компании Кервендел-Верке Хубер ГмбХ энд Ко. КГ, в силу фонетического тождества словесных элементов «snack»/«snack», «ЧИЗКЕЙК»/«ЧИЗ-КЕЙК», сходства изобразительных элементов, а также сходного цветового сочетания и композиционного расположения элементов.

На основании вышеизложенного, Комиссия делает вывод, что действия ЗАО «Молочный завод «Преображенский» по введению в гражданский оборот на территории Российской Федерации «Творожных десертов «Stailon» с использованием дизайнерских решений, применяемых Компанией Кервендел-Верке Хубер ГмбХ энд Ко. КГ при оформлении упаковки «Творожных десертов «Exquisa», привели к смешению продукции разных производителей, что вводит потребителей в заблуждение в отношении производителя «Творожных десертов «Stailon».

В соответствии со статьей 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.

Согласно п. 2 ч. 1 ст. 14 Закона «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.

Таким образом, в действиях ЗАО «Молочный завод «Преображенский» присутствуют все признаки недобросовестной конкуренции, указанные в п. 9 ст. 4 Закона «О защите конкуренции»:

1. направленность на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности ЗАО «Молочный завод «Преображенский» 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 пункту 1 части 3 статьи 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 ЗАО «Молочный завод «Преображенский» в гражданский оборот на территории Российской Федерации Творожных десертов «Stailon» с дизайном упаковки, сходным до степени смешения с упаковкой Творожных десертов «Exquisa», Компания Кервендел-Верке Хубер ГмБХ энд Ко. КГ 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 цельномолочной продукции.

На основании изложенного, Комиссия установила в действиях ЗАО «Молочный завод «Преображенский» нарушение п. 2 ч. 1 ст. 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135 - ФЗ «О защите конкуренции», в части осуществления недобросовестной конкуренции, выразившейся во введении в гражданский оборот на территории Российской Федерации Творожных десертов «Stailon» с использованием Дизайна упаковки, вводящего в заблуждение относительно производителя товара.

Согласно Решению от 30 октября 2013 года единственного акционера ЗАО «Молочный завод «Преображенский» продлены полномочия генерального директора <.....> на 2 года с 01 ноября 2013 года.

Согласно п. 8.1 Устава ЗАО «Молочный завод «Преображенский», утвержденного Протоколом собрания акционеров общества от 07 декабря 2005 года единоличным исполнительным органом ЗАО «Молочный завод «Преображенский» является Генеральный директор.

Следовательно, должностным лицом ЗАО «Молочный завод «Преображенский» ответственным за нарушение ч. 1 ст. 14 Закона «О защите конкуренции» в части осуществления недобросовестной конкуренции, выразившейся во введении в гражданский оборот на территории Российской Федерации Творожных десертов «Stailon» с использованием дизайна

упаковки, вводящего в заблуждение относительно производителя товара, является генеральный директор ЗАО «Молочный завод «Преображенский» <.....>.

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

Согласно ч. 1 ст. 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях недобросовестная конкуренция 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.

Генеральный директор ЗАО «Молочный завод «Преображенский», <.....> 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 события и 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 ЗАО «Молочный завод «Преображенский» <.....> виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 1 ст. 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях и назначить наказание в виде административного штрафа в размере 12 000 (двенадцать 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 федеральный бюджет в полном объеме в соответствии с законодательством Российской Федерации.

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, но не менее одной тысячи рублей, либо административный арест на срок до пятнадцати суток, либо обязательные работы на срок до пятидесяти часов.

В соответствии с ч. 1 ст. 30.1 и ч. 1 ст. 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 районный суд по месту рассмотрения 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

