

ООО «БЬЮТИ МАРКЕТ»

129626, г. Москва, ул. Павла
Корчагина, д. 8

115088, г. Москва,
ул. Новоостаповская, д. 5, стр. 1

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу об административном правонарушении № 4-14.33-147/77-17

«17» февраля 2017 года

г. Москва

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве (далее – Московского УФАС России) <...>, рассмотрев протокол от 14.02.2017 и материалы дела об административном правонарушении № 4-14.33-147/77-17, возбужденного в отношении Общества с ограниченной ответственностью «БЬЮТИ МАРКЕТ» (дата регистрации: 27.08.2012, место нахождения: 129626, г. Москва, ул. Павла Корчагина, д. 8, ОГРН 1127746671029; ИНН 7717732219; КПП 771701001) (далее — ООО «БЬЮТИ МАРКЕТ»), в связи с нарушением требований п. 2 ст. 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции), выразившимся в акте недобросовестной конкуренции в форме копирования (имитации) внешнего вида товара, вводимого в гражданский оборот хозяйствующим субъектом-конкурентом, упаковки такого товара, его этикетки и цветовой гаммы, путем введения ООО «БЬЮТИ МАРКЕТ» в оборот геля для душа «ALOE 70%» с использованием дизайна и цветового оформления упаковки, сходных до степени смешения с внешним видом упаковки гелей для душа «ALOE 92%», «ALOE 99%», реализуемых ООО «Восточная красота», в присутствии защитника ООО «БЬЮТИ МАРКЕТ» <...> по доверенности от 10.02.2017,

УСТАНОВИЛ:

Решением Комиссии Московского УФАС России по рассмотрению дела № 1-14-468/77-16 о нарушении антимонопольного законодательства Российской Федерации от 10.08.2016, в действиях ООО «БЬЮТИ МАРКЕТ» установлен факт нарушения требований п. 2 ст. 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции), выразившегося в акте недобросовестной конкуренции в форме копирования (имитации) внешнего вида товара, вводимого в гражданский оборот хозяйствующим субъектом-конкурентом, упаковки такого товара, его этикетки и цветовой гаммы, путем введения ООО «БЬЮТИ МАРКЕТ» в оборот геля для душа «ALOE 70%» с использованием дизайна и цветового оформления упаковки, сходных до степени смешения с внешним видом упаковки гелей для душа «ALOE 92%», «ALOE 99%», реализуемых ООО «Восточная красота».

ООО «Восточная красота» (119330, г. Москва, ул. Мосфильмовская, д. 35, корп. 2) является юридическим лицом, действующим на основании Устава, включено в Единый государственный реестр юридических лиц 13.08.2014 за основным государственным регистрационным номером 1147746921827.

На территории Российской Федерации Общество является эксклюзивным дистрибьютором компании ЭНПРАНИ КО., ЛТД - производителя косметических средств под товарным знаком «HolikaHolika», в том числе гелей для душа «ALOE 92 %», «ALOE 99 %». Данный факт подтверждается Контрактом № 3 от 07.10.2014.

Согласно сведениям, содержащимся в ЕГРЮЛ, ООО «Восточная красота» осуществляет деятельность по оптовой и розничной торговле косметическими и парфюмерными товарами, идентифицированную кодами 51.45, 52.33 Общероссийского классификатора видов экономической деятельности (далее — ОКВЭД).

Фактическое осуществление ООО «Восточная красота» указанной деятельности подтверждается Договором поставки № 188 от 01.12.2014, заключенным между ООО «Восточная красота» и ООО «БЬЮТИ МАРКЕТ», в соответствии с которым ООО «Восточная красота» передало ООО «БЬЮТИ МАРКЕТ» косметические товары, в том числе гели для душа «ALOE 92 %», «ALOE 99 %»; Договором поставки № 5/12-2014 от 05.12.2014; товарными накладными к указанным договорам; сведениями размещенными на этикетках гелей для душа «ALOE 92 %», «ALOE 99 %», а также данными с сайта в сети «Интернет» по адресу holikaholika.org, согласно которым Общество осуществляет розничную реализацию продукции, в том числе через сеть собственных магазинов.

ООО «БЬЮТИ МАРКЕТ» (129626, г. Москва, ул. Павла Корчагина, д. 8) является юридическим лицом, действующим на основании Устава, включено в Единый государственный реестр юридических лиц 27.08.2012 за основным государственным регистрационным номером 1127746671029.

Согласно сведениям, содержащимся в ЕГРЮЛ, Общество осуществляет деятельность по оптовой и розничной торговле косметическими и

парфюмерными товарами, идентифицированную кодами 51.45, 52.33.2 ОКВЭД.

Фактическое осуществление ООО «БЬЮТИ МАРКЕТ» указанной деятельности подтверждается чеком на продажу геля для душа «ALOE 70%», договорами на приобретение ООО «БЬЮТИ МАРКЕТ» парфюмерной продукции, представленными в материалы дела, а также сведениями, размещенными на сайте в сети «Интернет» по адресу bm-stores.ru, принадлежащему ООО «БЬЮТИ МАРКЕТ».

ЗАО «ЗЕЛЕНАЯ ДУБРАВА» (141800, Московская обл., г. Дмитров, ул. Профессиональная д. 151) является юридическим лицом, действующим на основании Устава, включено в Единый государственный реестр юридических лиц 27.01.2003 за основным государственным регистрационным номером 1035008353005.

Согласно сведениям, содержащимся в ЕГРЮЛ, Общество осуществляет деятельность по производству косметических и парфюмерных средств, идентифицированную кодом 24.52 ОКВЭД.

ООО «Таурус» (117525, г. Москва, ул. Днепропетровская, д. 3, к. 5) является юридическим лицом, действующим на основании Устава, включено в Единый государственный реестр юридических лиц 20.07.2009 за основным государственным регистрационным номером 1097746395482.

П. 4 ст. 4 Закона о защите конкуренции установлено, что товарным рынком является сфера обращения товара, который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров, в границах которой исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами.

В соответствии с п. 7 ст. 4 Закона о защите конкуренции, конкуренцией является соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

Резюмируя изложенное, ООО «БЬЮТИ МАРКЕТ» и ООО «Восточная красота» осуществляют хозяйственную деятельность по реализации парфюмерной продукции, в том числе на территории г. Москвы, а следовательно являются конкурентами, действующими на едином товарном рынке.

Установлено, что гели для душа «ALOE 92 %», «ALOE 99 %» поставляются на территорию Российской Федерации с сентября 2014 года.

Указанная продукция поставлялась ООО «БЬЮТИ МАРКЕТ» по Договору поставки № 188 от 01.12.2014, заключенному между ООО «БЬЮТИ МАРКЕТ» и ООО «Восточная красота», что подтверждается товарными накладными, в том числе накладной № УТ-330 от 01.12.2014, согласно которой в адрес ООО «БЬЮТИ МАРКЕТ» было поставлено 667 единиц гелей для «ALOE 92 %», «ALOE 99 %».

Факт реализации ООО «БЬЮТИ МАРКЕТ» конечному потребителю

гелей для душа «ALOE 92 %», «ALOE 99 %» документально подтверждается отчетами о продажах с 01.01.2015, предоставленными в материалы дела.

В то же время, ООО «Восточная красота» в материалы дела представлен товарный чек, подтверждающий реализацию ООО «БЬЮТИ МАРКЕТ» геля для душа «ALOE 70 %», в том числе и в 2016 году, а также экземпляр приобретенного по указанному чеку товара.

В экспертизе, проведенной патентным поверенным <...>, по вопросу степени сходства упаковок товара «Гель для душа ALOE 70 %» производства ЗАО «Зеленая дубрава» и упаковок товаров «Гель для душа «ALOE 92 %», «Увлажняющий гель ALOE 99 %», производства ЭНПРАНИ КО., ЛТД., специалист пришел к следующим выводам:

- сравниваемые упаковки товаров являются идентичными по цветовому решению флаконов, надписей и цвету этикетки;

- упаковка товаров «Гель для душа ALOE 70 %» и «Гель для душа «ALOE 92 %» сходны до степени смешения по цветовому решению флаконов, надписей и цвету этикетки и изобразительных элементов;

- товар «Гель для душа ALOE 70 %» совпадает по всем основным признакам с товарами «Гель для душа «ALOE 92 %», «Увлажняющий гель ALOE 99 %» и ассоциируется с ними в целом, так как создается впечатление, что все товары принадлежат одному производителю и составляют линейку товаров, отличающихся только процентным содержанием экстракта сока алоэ в составе продукта.

Согласно данным, содержащимся на этикетке геля для душа «ALOE 70 %», его изготовителем является ЗАО «Зеленая дубрава» по заказу ООО «БЬЮТИ МАРКЕТ».

Согласно письменным пояснениям ЗАО «Зеленая дубрава», Общество на условиях контрактного производства является изготовителем косметического средства гель для душа «ALOE 70 %» в соответствии с условиями договора на поставку товара для сети магазинов № 146 от 20.03.2014 (далее Договор 1), заключенного между ЗАО «Зеленая дубрава» и ООО «БЬЮТИ МАРКЕТ».

Согласно пункту 1 приложения № 1.3 Договора 1 от 16.06.2015, Стороны договорились об изготовлении на условиях контрактного производства товара: гель для душа «ALOE 70 %», 250 мл. в количестве 3500 шт.

Макеты упаковки, инструкции по применению косметического средства, произведенного по вышеуказанному договору, предоставлялись ООО «БЬЮТИ МАРКЕТ».

Так, в соответствии с условиями дополнительного соглашения к договору от 12.05.2015 ООО «БЬЮТИ МАРКЕТ» по накладной М-15 № 2 от 02.07.2015 предоставило ЗАО «Зеленая дубрава» в виде давальческого сырья и материалов: бутылки в форме алоэ, 250 мл. в количестве 3500 шт.

Указанные бутылки в форме алоэ получены ООО «БЬЮТИ МАРКЕТ» от ООО «Таурис» на основании Договора № 155 от 15.04.2014 (далее — Договор 2).

Согласно пункту 1 приложения № 1.5 от 18.03.2015 к Договору 2, Стороны договорились, что общий объем заказываемой и изготавливаемой

продукции — бутылок формы алоэ (зеленая), 250 мл в количестве 3500 шт.

Декларация о соответствии ТС № RU Д-RU.AB35.B.21678 на продукцию гель для душа «ALOE 70 %» также зарегистрирована на ООО «БЬЮТИ МАРКЕТ».

07.08.2015 товар, указанный в пункте 1 приложения № 1.3 Договора 1 от 16.06.2015, был поставлен в адрес ООО «БЬЮТИ МАРКЕТ» в количестве 3454 шт., что подтверждается товарной накладной № 191.

ЗАО «Зеленая дубрава» самостоятельное производство и реализацию данного товара не осуществляло.

Таким образом, установлено, что лицом, осуществившим первичное введение в оборот спорного товара в целях реализации потребителям, является ООО «БЬЮТИ МАРКЕТ».

Согласно пункту 1.1 Договора 2 Продавец (ООО «Таурус») передает в собственность Покупателя (ООО «БЬЮТИ МАРКЕТ») товары, индивидуализированные Собственной Торговой Маркой Покупателя. В соответствии с пунктом 1.2 Договора 2, под Собственной Торговой Маркой понимается товарный знак Покупателя и/или индивидуализация товара с применением оригинальной индивидуальной упаковки, эскиз которой согласован Сторонами в Приложении № 3 к Договору 2.

Согласно приложению № 1.5 от 18.03.2015 к Договору 2, Стороны договорились об изготовлении бутылок формы алоэ в количестве 3500 шт. по заказу ООО «БЬЮТИ МАРКЕТ».

Также, согласно приложению № 3 от 18.03.2016, эскиз (оригинал-макет) индивидуальной упаковки представлен в виде изображения листа алоэ с этикеткой, содержащей надпись «ALOE 99 % SoothingGel; HolikaHolika», а также иероглифы.

Эскиз упаковки был изменен Приложением № 3.3 от 16.06.2015 к Договору 2 в части этикетки на «ALOE 70 % ShowerGel».

Кроме того, согласно пункту 4.9 Договора 2, ООО «Таурус» имеет право продавать указанный товар с согласованным с ООО «БЬЮТИ МАРКЕТ» эскизом исключительно ООО «БЬЮТИ МАРКЕТ».

Таким образом, должностным лицом Московского УФАС России приходит к выводу о том, что субъектом, осуществившим фактический ввод в гражданский оборот геля для душа «ALOE 70 %» в его готовом для продажи виде (т.е. с использованием рассматриваемого дизайна упаковки, а равно утвердившим указанный дизайн), является ООО «БЬЮТИ МАРКЕТ».

ООО «БЬЮТИ МАРКЕТ» также является лицом, приобретающим выгоду от такого использования за счет реализации товаров конечному потребителю.

Как указывалось выше, поставка геля для душа «ALOE 70 %» от ЗАО «Зеленая дубрава» к ООО «БЬЮТИ МАРКЕТ» была осуществлена только 07.08.2015, в то время как ООО «Восточная красота» осуществляет реализацию гелей для душа «ALOE 92 %», «ALOE 99 %» с сентября 2014 года.

Таким образом, ООО «БЬЮТИ МАРКЕТ», осуществляя в сети собственных магазинов реализацию гелей для душа «ALOE 92 %», «ALOE 99 %», имея информацию о стоимости и популярности указанных

средств, предприняло действия по реализации собственного товара, упаковка которого сходна до степени смешения с упаковкой известного иностранного бренда.

Так, в рассматриваемом случае на упаковку геля для душа «ALOE 70 %» нанесены надписи на корейском языке, что дополнительно указывает на направленность действий ООО «БЬЮТИ МАРКЕТ» на создание смешения с корейской косметикой.

Согласно приложению № 1.3 Договора 1 от 16.06.2015, стоимость геля для душа «ALOE 70 %» составила 44 руб. 60 коп., в то время как «ALOE 92 %», «ALOE 99 %» приобретались у ООО «Восточная красота» по цене 202 руб. 59 коп. Данный факт прямо указывает на недобросовестность ООО «БЬЮТИ МАРКЕТ», выразившуюся в реализации более дешевой продукции собственного производства по цене более дорогого товара, в том числе отличающегося и по составу, за счет создания в глазах потребителя смешения между внешним оформлением рассматриваемых товаров.

Действия ООО «БЬЮТИ МАРКЕТ» свидетельствуют о его намерении воспользоваться репутацией и узнаваемостью продукции реализуемой ООО «Восточная красота», с целью получить преимущество в осуществлении предпринимательской деятельности и причинить убытки конкуренту в результате перераспределения спроса на продукцию ООО «Восточная красота», вызванного оттоком потребителей, введенных в заблуждение сходством оформления продукции.

Доводы ООО «БЬЮТИ МАРКЕТ» о том, что дизайн упаковки гелей для душа «ALOE 92 %», «ALOE 99 %» представляет собой промышленный образец, однако патент на указанный промышленный образец не зарегистрирован, в связи с чем дизайн указанной упаковки не подлежит правовой охране, отклоняются должностным лицом административного органа по следующим основаниям.

Согласно ст. 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.

П. 2 ст. 14.6 Закона о защите конкуренции предусматривает конкретный случай нарушения путем создания смешения с товарами хозяйствующего субъекта-конкурента, а именно: копирование или имитация внешнего вида товара, вводимого в гражданский оборот хозяйствующим субъектом-конкурентом, в том числе упаковки такого товара, его этикетки, наименования, цветовой гаммы, фирменного стиля в целом.

Наличие зарегистрированного исключительного права на дизайн упаковки гелей для душа «ALOE 92 %», «ALOE 99 %» само по себе не является обязательным основанием для установления наличия или отсутствия признаков нарушения антимонопольного законодательства путем создания смешения с деятельностью хозяйствующего субъекта-конкурента либо реализуемых им

товаров.

Необходимым элементом для установления наличия либо отсутствия признаков нарушения п. 2 ст. 14.6 Закона о защите конкуренции является установление факта наличия сходства между товарами, введенными в оборот субъектами-конкурентами, что прямо следует из диспозиции нормы.

Исходя из диспозиции п. 2 ст. 14.6 Закона о защите конкуренции, для установления факта нарушения указанной статьи, необходимо, чтобы лицо копировало либо имитировало внешний вид товаров хозяйствующего субъекта-конкурента, которое осуществило фактическое введение данных товаров в гражданский оборот на территории Российской Федерации.

Таким образом, лицом, чьи права могут быть нарушены недобросовестными действиями субъекта-конкурента, является хозяйствующий субъект, который вводит товары в гражданский оборот на соответствующем товарном и географическом рынке.

Как уже было отмечено ранее, ООО «Восточная красота» является эксклюзивным дистрибьютором компании ЭНПРАНИ КО., ЛТД - производителя косметических средств под товарным знаком «HolikaHolika».

Согласно пункту 1.2 Контракта № 3 от 07.10.2014 (далее - Контракт), эксклюзивность представляет собой обязанность Принципала (компания ЭНПРАНИ КО., ЛТД) реализовывать товары для дальнейшей продажи на территории Российской Федерации только Дистрибьютору (ООО «Восточная красота»). В соответствии с пунктом 2.1 Контракта Принципал не должен прямо или косвенно продавать, продвигать, распространять и предоставлять бесплатные товары, являющиеся предметом договора, на территории Российской Федерации.

Пунктом 1.3 Контракта предусмотрено, что Принципал продает, а Дистрибьютор покупает товары и обязуется оплатить поставленный товар. То есть, в соответствии с Контрактом, ООО «Восточная красота» приобретает у компании ЭНПРАНИ КО., ЛТД косметическую продукцию фирмы «HolikaHolika» в собственность для последующей реализации на территории Российской Федерации.

Таким образом, ООО «Восточная красота» является лицом, которое впервые вводит в оборот товары под товарным знаком «HolikaHolika», в том числе гелей для душа «ALOE 92 %», «ALOE 99 %», на территории Российской Федерации.

Также, как уже было установлено ранее, ООО «Восточная красота» и ООО «БЬЮТИ МАРКЕТ» являются конкурентами.

Между тем, правонарушения, выразившиеся в недобросовестной конкуренции, посягают на нарушение установленных законодательством принципов эффективного функционирования товарных рынков, ограничивают или недобросовестно воздействуют на общие условия обращения товаров, а равно нарушают распределение (соотношение) товаров конкурентов на товарном рынке.

Оценивая поведение ООО «БЬЮТИ МАРКЕТ», направленное на получение преимущества в осуществлении предпринимательской деятельности в результате

перераспределения спроса на продукцию «HolikaHolika» за счет введения потребителей в заблуждение сходством оформления продукции, антимонопольный орган определяет последствия таких действий в отношении всего товарного рынка, в том числе, в отношении иных хозяйствующих субъектов – конкурентов, которые потенциально могут реализовывать гель для душа «ALOE 92 %», «ALOE 99 %».

Резюмируя изложенное, действия ООО «БЬЮТИ МАРКЕТ» содержат все необходимые признаки для квалификации действий Общества в качестве нарушающих п. 2 ст. 14.6 Закона о защите конкуренции.

Местом совершения административного правонарушения с учетом местонахождения ООО «БЬЮТИ МАРКЕТ» является г. Москва.

Временем выявления административного правонарушения является 10.08.2016 — дата вынесения Комиссией Московского УФАС России Решения об установлении факта нарушения п. 2 ст. 14.6 Закона о защите конкуренции, выразившегося в акте недобросовестной конкуренции в форме копирования (имитации) внешнего вида товара, вводимого в гражданский оборот хозяйствующим субъектом-конкурентом, упаковки такого товара, его этикетки и цветовой гаммы, путем введения ООО «БЬЮТИ МАРКЕТ» в оборот геля для душа «ALOE 70%» с использованием дизайна и цветового оформления упаковки, сходных до степени смешения с внешним видом упаковки гелей для душа «ALOE 92%», «ALOE 99%», реализуемых ООО «Восточная красота».

В соответствии с ч. 1 ст. 2.1 КоАП РФ, административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое КоАП РФ или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

В соответствии с ч. 2 ст. 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.

Виновные действия ООО «БЬЮТИ МАРКЕТ» состоят в нарушении требований п. 2 ст. 14.6 Закона о защите конкуренции, выразившемся в акте недобросовестной конкуренции в форме копирования (имитации) внешнего вида товара, вводимого в гражданский оборот хозяйствующим субъектом-конкурентом, упаковки такого товара, его этикетки и цветовой гаммы, путем введения ООО «БЬЮТИ МАРКЕТ» в оборот геля для душа «ALOE 70%» с использованием дизайна и цветового оформления упаковки, сходных до степени смешения с внешним видом упаковки гелей для душа «ALOE 92%», «ALOE 99%», реализуемых ООО «Восточная красота».

Обстоятельств, свидетельствующих о невозможности соблюдения ООО «БЬЮТИ МАРКЕТ» указанных требований, не установлено.

Ответственность за нарушение требований п. 2 ст. 14.6 Закона о защите конкуренции предусмотрена ч. 2 ст. 14.33 КоАП РФ.

В соответствии с ч. 2 ст. 14.33 КоАП РФ, 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.

При составлении протокола об административном правонарушении, защитник ООО «БЬЮТИ МАРКЕТ» - <...> заявил немотивированное ходатайство о прекращении производства по делу ввиду малозначительности допущенного правонарушения.

В соответствии со ст. 2.9 КоАП РФ при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

Согласно Постановлению Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24 марта 2005 года № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях», малозначительным является действие или бездействие, хотя формально и содержащее признаки состава административного правонарушения, но с учетом характера совершенного правонарушения и роли правонарушителя, размера вреда и тяжести наступивших последствий не представляющее существенного нарушения охраняемых общественных правоотношений.

В соответствии с п. 18.1 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» возможность или невозможность квалификации деяния в качестве малозначительного не может быть установлена абстрактно, исходя из сформулированной в КоАП РФ конструкции состава административного правонарушения, за совершение которого установлена ответственность. Так, не может быть отказано в квалификации административного правонарушения в качестве малозначительного только на том основании, что в соответствующей статье Особенной части КоАП РФ ответственность определена за неисполнение какой-либо обязанности и не ставится в зависимость от наступления каких-либо последствий.

Должностное лицо административного органа отмечает, что одним из признаков недобросовестной конкуренции, подлежащих обязательному установлению, является возможность причинения вреда хозяйствующему субъекту-конкуренту. Такой вред может выражаться в убытках, которые терпит конкурент, и/или в ущербе его деловой репутации. При этом в обоих случаях для признания действий хозяйствующего субъекта недобросовестной конкуренцией

достаточно одной лишь возможности наступления таких последствий, и доказательств реального вреда не требуется.

Невозможность обеспечения непосредственного учета вредных последствий рассматриваемого правонарушения, обусловлена его спецификой и не может расцениваться как однозначное свидетельство ненаступления таких последствий.

Указанный вывод антимонопольного органа подтверждается тем фактом, что дело № 1-14-468/77-16 возбуждено Московским УФАС России на основании обращения лица, чьи права были нарушены вследствие неправомерных действий ООО «БЬЮТИ МАРКЕТ».

Кроме того, в данном случае существенная угроза охраняемым общественным отношениям заключается в самом факте неисполнения ООО «БЬЮТИ МАРКЕТ» своих обязанностей, предусмотренных формальными требованиями Закона о защите конкуренции, что посягает на установленный порядок в области предупреждения и пресечения недобросовестной конкуренции.

На основании изложенного, ООО «БЬЮТИ МАРКЕТ» вменяется не причинение конкретного вреда, а нарушение Закона о защите конкуренции, не требующее для квалификации установления размера такого вреда, поэтому говорить об отсутствии последствий нарушения либо их незначительном характере в контексте рассматриваемой нормы не представляется возможным.

Правонарушение, совершенное ООО «БЬЮТИ МАРКЕТ», нарушает установленный порядок добросовестного и законного соперничества хозяйствующих субъектов, посягает на общественные отношения в сфере конкуренции, эффективного функционирования товарного рынка.

Таким образом, в рассматриваемом случае посчитать допущенное правонарушение малозначительным и применить в рамках рассмотрения настоящего дела положения ст. 2.9 КоАП РФ невозможно, в связи с чем, ходатайство <...> подлежит отклонению.

В соответствии с ч. 3 ст. 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.

В соответствии с п. 4 примечания к статье 14.31 КоАП РФ, за совершение административного правонарушения, предусмотренного ст. 14.33 КоАП РФ, 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, предусмотренных п.п. 5 и 6 ч. 1 ст. 4.2 КоАП РФ, административный штраф налагается на юридическое лицо в размере суммы

минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения. При наличии обстоятельств, смягчающих административную ответственность, за исключением обстоятельств, предусмотренных п. 5 и 6 ч. 1 ст. 4.2 КоАП РФ, 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.

Согласно п. 7 ч. 1 ст. 4.2 КоАП РФ обстоятельством, смягчающим ответственность, является 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).

13.09.2016 ООО «БЬЮТИ МАРКЕТ» представило в Московское УФАС России письмо, подтверждающее прекращение введения в оборот геля для душа «ALOE 70%» с использованием дизайна и цветового оформления упаковки, сходных до степени смешения с внешним видом упаковки гелей для душа «ALOE 92%», «ALOE 99%», реализуемых ООО «Восточная красота» (вх. № 40451 от 26.09.2016).

Таким образом, должностным лицом Московского УФАС России установлено обстоятельство, смягчающее административную ответственность ООО «БЬЮТИ МАРКЕТ».

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность ООО «БЬЮТИ МАРКЕТ», Московским УФАС России не установлено.

ООО «БЬЮТИ МАРКЕТ» представлены данные о совокупном размере выручки, полученной ООО «БЬЮТИ МАРКЕТ» от реализации на территории г. Москвы в 2016 году товара, на рынке которого совершено правонарушение, а именно, сумма выручки (за минусом НДС) от реализации товара (геля для душа «ALOE 70%») с использованием внешнего вида товара, вводимого в гражданский оборот хозяйствующим субъектом-конкурентом, упаковки такого товара, его этикетки и цветовой гаммы, которая составила 207 369,00 руб.

Согласно Методическим рекомендациям ФАС России по расчету величины административного штрафа, рассчитываемого исходя из суммы выручки правонарушителя и налагаемого на юридических лиц, за совершение административных правонарушений, предусмотренных статьями 14.31, 14.31.1,

14.31, утвержденным Решением Президиума ФАС России от 18.01.2012 № 1, расчет административного штрафа за совершение ООО «БЬЮТИ МАРКЕТ» административного правонарушения, предусмотренного ч. 2 ст. 14.33 КоАП РФ, должно происходить в следующей последовательности:

Значения	Суммы
Общая сумма выручки от реализации товара	207 369,00
МаксШ	31105,35 (15%)
МинШ	2073,69 (1%)
$БШ = \text{МинШ} + (\text{МаксШ} - \text{МинШ}) / 2$	$16589,52 = (31105,35 - 2073,69) / 2 + 2073,69$
$ОО (ОС) = (\text{МаксШ} - \text{МинШ}) / 8$	$3628,9575 = (31105,35 - 2073,69) / 8$
Установлено одно обстоятельство, смягчающее административную ответственность.	
Обстоятельства, отягчающие административную ответственность, не установлены.	
$ПШ = БШ + (ОО * n) - (ОС * n)$	$12960,5625 = 16589,52 + (0 * 0) - (3628,9575 * 1)$

Из таблицы следует, что БШ – базовый штраф, МаксШ – максимальный штраф, МинШ – минимальный размер административного штрафа, ОО – обстоятельство, отягчающее административную ответственность; ОС – обстоятельство, смягчающее административную ответственность; n – количество обстоятельств, смягчающих или отягчающих административную ответственность; ПШ – размер административного штрафа, который подлежит наложению на юридическое лицо за административное правонарушение, предусмотренное ст.14.33 КоАП.

Таким образом, сумма штрафа полученная расчетным путем в соответствии ч. 2 ст. 14.33 КоАП РФ составляет 12 960 руб. 56 коп., что составляет 6,25% от общей суммы выручки от реализации ООО «БЬЮТИ МАРКЕТ» на территории г. Москвы товара, а именно геля для душа «ALOE 70%» с использованием дизайна и цветового оформления упаковки, сходных до степени смешения с внешним видом упаковки гелей для душа «ALOE 92%», «ALOE 99%», реализуемых ООО «Восточная красота».

Согласно методическим рекомендациям ФАС России от 18.01.2012 в случае, когда полученный в результате расчета размер административного штрафа меньше 100 тыс. рублей, то штраф налагается в размере 100 тыс. рублей.

Таким образом, в рассматриваемом случае штраф, подлежащий взысканию, составляет 100 000 (сто тысяч) рублей.

Руководствуясь ст. 4.1, 14.33, 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать ООО «БЬЮТИ МАРКЕТ» (дата регистрации: 27.08.2012, место нахождения: 129626, г. Москва, ул. Павла Корчагина, д. 8, ОГРН 1127746671029; ИНН 7717732219; КПП 771701001) виновным в совершении

административного правонарушения, предусмотренного ч. 2 ст. 14.33 КоАП РФ.

2. Назначить ООО «БЬЮТИ МАРКЕТ» (дата регистрации: 27.08.2012, место нахождения: 129626, г. Москва, ул. Павла Корчагина, д. 8, ОГРН 1127746671029; ИНН 7717732219; КПП 771701001) административное наказание в виде административного штрафа в размере **100 000** (ста тысяч) **рублей**.

Согласно ч. 1 ст. 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 ст. 31.5 КоАП РФ.

В соответствии с ч. 5 ст. 3.5 КоАП РФ сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

Реквизиты на перечисление штрафных санкций, налагаемых Московским УФАС России за нарушение антимонопольного законодательства РФ (квитанция прилагается):

Получатель: УФК МФ РФ по г. Москве (для Московского УФАС России)

Банк получателя: ГУ Банка России по ЦФО

ИНН 7706096339

КПП 770101001

БИК 044525000

р/с 40101810045250010041

КБК 161 1 16 02010 01 6000140

ОКТМО 45375000

Наименование платежа: административный штраф по делу № 4-14.33-147/77-17.

В соответствии с ч. 5 ст. 32.2 КоАП РФ при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, и информации об уплате административного штрафа в Государственной информационной системе о государственных и муниципальных платежах, по истечении срока, указанного в части 1 настоящей статьи, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют в течение десяти суток постановление о наложении административного штрафа с отметкой о его неуплате судебному приставу-исполнителю для исполнения в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, должностное лицо федерального органа исполнительной власти, структурного подразделения или территориального органа, иного государственного органа, рассмотревших дело об административном правонарушении, либо уполномоченное лицо коллегиального органа, рассмотревшего дело об административном правонарушении, составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 20.25 настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф.

Согласно ч. 1 ст. 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа.

В соответствии с ч. 3 ст. 30.1 и ч. 1 ст. 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в арбитражный суд в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

В соответствии с п. 1 ст. 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.

Приложение: квитанция на 1 листе.

Заместитель руководителя

<...>