

1. ООО «Алтайские консервы»
2. Ядринцевская ул., д.68/1, оф.704
3. г.Новосибирск, 630099

Дело № 02-АД(НК)01-19

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 3

о назначении административного наказания по делу

об административном правонарушении

24 января 2019г. г.Барнаул

1. Я, заместитель руководителя управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю К<...>, рассмотрев протокол должностного лица управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю и материалы дела об административном правонарушении № 02-АД(НК)01-19 в отношении ООО «Алтайские консервы», г.Новосибирск, Ядринцевская ул., д.68/1, оф. 704, ОГРН 1145476154284,

в отсутствие представителя лица, в отношении которого ведется производство по делу, - ООО «Алтайские консервы»,

УСТАНОВИЛ:

в соответствии с пунктом 2 статьи 25.1 КоАП РФ дело об административном правонарушении рассматривается с участием лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении. В отсутствие указанного лица дело может быть рассмотрено лишь в случаях, предусмотренных частью 3 статьи 28.6 настоящего Кодекса, либо если имеются данные о надлежащем извещении лица о месте и времени рассмотрения дела и если от лица не поступило ходатайство об отложении рассмотрения дела либо если такое ходатайство оставлено без удовлетворения.

Лицо, в отношении которого ведется производство по делу (ООО «Алтайские консервы»), надлежащим образом извещено о дате, времени и месте рассмотрения дела, что подтверждается отчетом об отслеживании отправления с почтовым идентификатором 65601527056210; ходатайство об отложении рассмотрения дела не поступало; представитель на рассмотрение дела не явился.

В соответствии со статьей 29.7 КоАП РФ принято решение о рассмотрении дела в отсутствие представителя Общества.

Согласно протоколу об административном правонарушении № 01 от 10.01.2019г. ООО «Алтайские консервы» при осуществлении предпринимательской деятельности по реализации мясных консервов допущено нарушение пункта 1 статьи 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции», что образует состав административного правонарушения, предусмотренный частью 1 статьи 14.33 КоАП РФ.

Данное обстоятельство выражается в следующем:

18 декабря 2017 года в Алтайское краевое УФАС России обратилось с заявлением ООО «Бурятмяспром» на действия ООО «Бийскмясопродукт», связанные с незаконным использованием при производстве мясных консервов «Говядина тушеная» зарегистрированных товарных знаков, на которые получены свидетельства №463307, №630494. Продукция «Говядина тушеная», производимая ООО «Бийскмясопродукт», имеет дизайн упаковки, схожий до степени смешения с дизайном упаковки продукции, выпускаемой ООО «Бурятмяспром», что может вводить потребителя в заблуждение относительно товара и его производителя.

В качестве доказательств недобросовестной конкуренции заявителем в материалы дела представлен кассовый чек от 07.12.2017г. о приобретении в магазине ООО «Красритейл» продукции «Говядина туш. «БИЙСК» В/С 338г*24 ж/б лито», а также фотоснимки, подтверждающие реализацию указанной продукции.

Согласно пункту 9 статьи 4 Федерального 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 статье 4 настоящего Федерального закона, хозяйствующий субъект – коммерческая организация, некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход, индивидуальный предприниматель, иное физическое лицо, не зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя, но осуществляющее профессиональную деятельность, приносящую доход, в соответствии с федеральными законами на основании государственной регистрации и (или) лицензии, а также в силу членства в саморегулируемой организации.

В соответствии с Гражданским кодексом РФ коммерческими организациями являются юридические лица, преследующие извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности, которые могут создаваться в форме хозяйственных товариществ и обществ, производственных кооперативов, государственных и муниципальных унитарных предприятий.

ООО «Бурятмяспром» является юридическим лицом, исходя из организационно-правовой формы – коммерческой организацией, следовательно, осуществляет предпринимательскую деятельность, преследующую извлечение прибыли и является хозяйствующим субъектом (ОГРН 1080326012832, дата регистрации 27.10.2008г.). Основной вид деятельности – производство мяса в охлажденном виде (код ОКВЭД – 10.11.1), в качестве дополнительных видов деятельности указаны, в том числе производство мясных (мясосодержащих) консервов (код ОКВЭД – 10.13.3), торговля оптовая консервами из мяса и мяса птицы (код ОКВЭД – 46.32.3).

Согласно материалам дела, ООО «Бурятмяспром» является производителем продукции – консервы «Говядина тушеная высший сорт».

ООО «Бийскмясопродукт» также является хозяйствующим субъектом (ОГРН 1022200557642, зарегистрировано 10.09.2002г.). Основным видом деятельности,

согласно выписке из ЕГРЮЛ, является – переработка и консервирование мяса и мясной пищевой продукции (код ОКВЭД – 10.1). Обществом представлен договор №01/01/П о переработке продукции из сырья и материалов заказчика от 01.01.2016г., заключенный между ООО «Алтайские консервы» (заказчик) и ООО «Бийскмясопродукт» (подрядчик), на основании которого изготовлена продукция со спорным дизайном упаковки – консервы «Говядина тушеная в/с».

Согласно пункту 1 указанного договора, заказчик обязуется своими силами и средствами поставлять Подрядчику сырье для производства мясоконсервной продукции, именуемой в дальнейшем «сырье», а Подрядчик изготавливать из сырья мясоконсервную продукцию, именуемой в дальнейшем «продукция», и передавать продукцию Заказчику.

Согласно выписке из ЕГРЮЛ по состоянию на 10.01.2019г., учредителями ООО «Бийскмясопродукт» (ИНН 2204010392, юридический адрес: 659300, г.Бийск, ул. П.Чайковского, 4) являются Б<...>. с долей в уставном капитале 50% и С<...> с долей в уставном капитале 50%. Согласно выписке из ЕГРЮЛ по состоянию на 10.01.2019г., единственным учредителем и директором ООО «Алтайские консервы» (ИНН 5406796248, юридический адрес: г.Новосибирск, ул. Ядринцевская, д.68/1 оф.704) является С<...>.

Таким образом, С<...> осуществляет косвенный контроль деятельности ООО «Бийскмясопродукт» посредством распоряжения 50% уставной долей и полный контроль деятельности ООО «Алтайские консервы», в связи с чем, указанные Общества имеют отношения связанности и образуют группу лиц в соответствии со статьей 9 Федерального закона «О защите конкуренции» (п.8 ч.1).

Основным видом деятельности ООО «Алтайские консервы» является – торговля оптовая консервами из мяса и мяса птицы (код ОКВЭД – 46.32.3), то есть ООО «Алтайские консервы» является конкурентом ООО «Бурятмяспром» на рынке оптовой торговли консервами, а ООО «Бийскмясопродукт» является конкурентом ООО «Бурятмяспром» на рынке по производству консервов в пределах географических границ – территория РФ, следовательно, действия ООО «Алтайские консервы» по заказу изготовления и реализации продукции в совокупности с действиями ООО «Бийскмясопродукт» по производству продукции – консервы «Говядина тушеная» с использованием спорного оформления, рассматриваются, как акт недобросовестной конкуренции, в силу того, что ООО «Алтайские консервы» образует группу лиц с ООО «Бийскмясопродукт».

Согласно части 1 статьи 1477 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), на товарный знак, то есть на обозначение, служащее для индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей, признается исключительное право, удостоверяемое свидетельством на товарный знак (статья 1481).

В соответствии с частью 1 статьи 1484 ГК РФ, лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака в соответствии со статьей 1229 настоящего Кодекса любым не противоречащим закону способом (исключительное право на товарный знак), в том числе способами, указанными в пункте 2 настоящей статьи. Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на товарный знак.

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.

В соответствии с пунктом 2 статьи 1 Конвенции по охране промышленной собственности (заключена в Париже 20.03.1883; в редакции от 02.10.1979), объектами охраны промышленной собственности являются патенты на изобретения, полезные модели, промышленные образцы, товарные знаки, знаки обслуживания, фирменные наименования и указания происхождения или наименования места происхождения, а также пресечение недобросовестной конкуренции. На основании статьи 10.bis (Недобросовестная конкуренция) указанной Конвенции, 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 данном случае используется сходное изображение при оформлении упаковки консервов «Говядина тушеная» с зарегистрированным товарным знаком - свидетельство на товарный знак (знак обслуживания) №463307 от 01.06.2012г., что приводит к смешению.

Согласно материалам дела консервы «Говядина туш. «БИЙСК» В/С», приобретенные по кассовому чеку №64 от 07.12.2017г., в торговую сеть ООО «Красритейл» поставлены ИП П<...> на основании договора поставки №к/17-261 от 01.01.2017г., счет-фактуры №ЧП 000030753 от 16.11.2017г.

В свою очередь ИП П<...> приобрел продукцию «Говядина тушеная, ГОСТ, в/с, 338г, литография» у ООО «Алтайские консервы» на основании договора поставки №25/06/2015, а также счет-фактуры №00000362 от 28.09.2017г. в количестве 15288 шт. (говядина литография) и 1440 шт. (говядина экстра), и счет-фактуры от 24.10.2017г. – говядина туш. экстра – 2400 шт.

В соответствии с договором поставки №07/05-2015г., заключенным между ООО «Торговый дом «Консервснаб» и ООО «Алтайские консервы», изготовлена металлическая консервная тара с использованием спорного изображения. Количество изготавливаемой тары определяется спецификацией и заявками покупателя, которые в материалы дела не представлены. Следовательно, не представляется возможным установить количество изготовленной металлической консервной тары для продукции «Говядина тушеная в/с» с использованием изображения, схожего (тождественного) с зарегистрированным товарным знаком №463307 от 01.06.2012г.

Вместе с тем материалами дела подтверждается, что производителем спорных консервов «Говядина тушеная в/с» является ООО «Бийскмясопродукт», продавцом – ООО «Алтайские консервы».

Доказательства реализации всей партии продукции в материалах дела отсутствуют, сторонами не представлены.

В рамках рассмотрения дела № 02-ФАС22-НК/03-18 антимонопольным органом направлен запрос в Федеральное государственное бюджетное учреждение «Федеральный институт промышленной собственности» о степени сходства дизайна упаковок продукции «Говядина тушеная» производства ООО «Бийскмясопродукт» с товарным знаком по свидетельству № 463307.

Согласно справке ФИПС №41-03007-12 от 02.03.2018г., изобразительный элемент на упаковке продукции «Говядина тушеная», производимой ООО «Бийскмясопродукт», в виде изображения коровы в четырехугольной рамке является схожим до степени смешения с товарным знаком №463307.

В соответствии с пунктом 1 статьи 14.6 Федерального 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.

На основании изложенного, в действиях ООО «Алтайские консервы» содержится нарушение пункта 1 статьи 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции», которое выразилось в незаконном использовании при реализации продукции изображения, сходного до степени смешения (тождественного) с зарегистрированным товарным знаком №463307 от 01.06.2012г., правообладателем которого является ООО «Бурятмяспром». В результате такого использования ООО «Алтайские консервы» получает необоснованные преимущества при осуществлении предпринимательской деятельности, данные действия могут причинить убытки ООО «Бурятмяспром» в виде упущенной выгоды либо нанести ущерб его деловой репутации.

Таким образом, действия ООО «Алтайские консервы» указывают на недобросовестную конкуренцию в форме незаконного использования при реализации продукции – консервы «Говядина тушеная в/с», изображения, сходного до степени смешения (тождественного) с зарегистрированным товарным знаком №463307 от 01.06.2012г., правообладателем которого является ООО «Бурятмяспром», при котором происходит смешение продукции с продукцией, производимой субъектом-конкурентом.

Смешение, влекущее возможность приобрести товар вместо другого товара, является вероятностным фактором возможного перераспределения спроса на данном рынке, что может повлечь для конкурента – ООО «Бурятмяспром» угрозу причинения убытков либо нанести ущерб деловой репутации, в случае если изготовителем товара не поддерживаются требования к качеству продукции, на которое рассчитывает потребитель, введенный в заблуждение фактом

копирования этикетки – элемента индивидуализации продукции.

Решением от 16 октября 2018 года по делу № 02-ФАС22-НК/03-18 рассматриваемые действия ООО «Бийскмясопродукт» и ООО «Алтайские консервы» признаны актом недобросовестной конкуренции в соответствии с пунктом 1 статьи 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции».

Согласно части 1.2 статьи 28.1 КоАП РФ, поводом к возбуждению дел об административных правонарушениях, предусмотренных статьями 14.9, 14.31, 14.31.1-14.33 настоящего Кодекса, является принятие комиссией антимонопольного органа решения, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации.

В соответствии с частью 1 статьи 37 Федерального закона «О защите конкуренции» за нарушение антимонопольного законодательства должностные лица федеральных органов исполнительной власти, органов государственной власти субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления, должностные лица иных, осуществляющих функции указанных органов, органов или организаций, а также должностные лица государственных внебюджетных фондов, коммерческие и некоммерческие организации и их должностные лица, физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели, несут ответственность, предусмотренную законодательством Российской Федерации.

В соответствии с частью 1 статьи 2.10 КоАП РФ юридические лица подлежат административной ответственности за совершение административных правонарушений в случаях, предусмотренных статьями раздела II настоящего Кодекса или закона субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с частью 1 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях недобросовестная конкуренция, если эти действия не содержат уголовно наказуемого деяния, за исключением случаев, предусмотренных статьей 14.3 настоящего Кодекса и частью 2 настоящей статьи, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Протокол об административном правонарушении № 01 от 10.01.2019г. составлен в отсутствие законного представителя ООО «Алтайские консервы» (о дате, времени и месте составления и подписания протокола Общество было извещено надлежащим образом); копия протокола об административном правонарушении была направлена в адрес Общества заказным письмом с уведомлением о вручении и получено последним, о чем свидетельствует отчет об отслеживании отправления с почтовым идентификатором 65606829034263.

Никаких пояснений, замечаний на протокол Обществом не представлено.

Согласно статье 2.1 КоАП РФ, административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

На основании части 2 статьи 2.1 КоАП РФ юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых настоящим Кодексом или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

ООО «Алтайские консервы», образующее группу лиц с ООО «Бийскмясопродукт», объективно имело возможность по недопущению нарушения требований антимонопольного законодательства, но Обществом при осуществлении предпринимательской деятельности по реализации мясных консервов - «Говядина тушеная в/с» не принято должных мер по соблюдению требований пункта 1 статьи 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции», что привело к совершению действий, являющихся актом недобросовестной конкуренции, образующим состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.33 КоАП РФ.

Субъективная сторона правонарушения, предусмотренного статьей 14.33 КоАП РФ, характеризуется виной в форме умысла.

В соответствии со статьей 2.2 КоАП РФ административное правонарушение признается совершенным умышленно, если лицо, его совершившее, сознавало противоправный характер своего действия (бездействия), предвидело его вредные последствия и желало наступления таких последствий или сознательно их допускало либо относилось к ним безразлично.

Доказательства, подтверждающие отсутствие у ООО «Алтайские консервы» возможности соблюдать требования действующего законодательства Российской Федерации с целью предотвращения совершения административного правонарушения, в материалах дела отсутствуют. Следовательно, в действиях Общества имеется вина в совершении правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.33 КоАП РФ, что подтверждается протоколом об административном правонарушении № 01 от 10.01.2019г. и материалами дела № 02-АД(НК)01-19.

Объективная сторона правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.33 КоАП РФ, состоит в совершении любых действий, которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречащих законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости, если указанные действия причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам – конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

При принятии решения о виде и размере административного наказания учитываются характер совершенного административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, предусмотренных статьей 4.3 КоАП РФ, не установлено.

Установлено обстоятельство, смягчающее административную ответственность, предусмотренное статьей 4.2 КоАП РФ, а именно: добровольное исполнение до вынесения постановления по делу об административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение, предписания об устранении допущенного нарушения, выданного ему органом, осуществляющим государственный контроль (надзор) и муниципальный контроль.

Срок давности привлечения ООО «Алтайские консервы» к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ за нарушение антимонопольного законодательства, на момент вынесения настоящего постановления, не истек.

Руководствуясь частью 1 статьи 14.33, статьями 23.48, 28.3, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

признать ООО «Алтайские консервы», г.Новосибирск, Ядринцевская ул., д.68/1, оф. 704, ОГРН 1145476154284, ИНН 5406796248 виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.33 КоАП РФ, и назначить наказание в виде административного штрафа в размере 100 000 (сто тысяч) рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ 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 статьей 31.5 КоАП РФ.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

Административный штраф должен быть перечислен по следующим реквизитам:

УИН: 16140012400001514213

Р/с № 40101810350041010001 в ГРКЦ ГУ Банка России по Алтайскому краю, г. Барнаул

БИК банка получателя: 040173001

Реквизиты получателя:

ИНН: 2221022528, КПП: 222501001 Управление федерального казначейства по Алтайскому краю (Алтайское краевое УФАС России)

ОКТМО: 01701000

Код дохода: 161 1 16 02010 01 6000 140

Основание платежа: денежные взыскания (штрафы) за нарушение антимонопольного законодательства в сфере конкуренции на товарных рынках.

Копию документа, подтверждающего уплату административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление, по факсу 8 (3852) 24-68-81 или по электронной

почте fo22@fas.gov.ru.

Согласно части 5 статьи 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 60 дней со 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 частью 1 статьи 20.25 настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф. Протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф по делу об административном правонарушении, рассмотренному судьей, составляет судебный пристав-исполнитель.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ, неуплата административного штрафа в срок, предусмотренный настоящим Кодексом, влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного 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 частью 4 статьи 4.1 КоАП РФ назначение административного наказания не освобождает лицо от исполнения обязанности, за неисполнение которой административное наказание было назначено.

В соответствии со статьями 30.1, 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

Дата направления копии постановления 25 января 2019 года

Срок предъявления постановления к исполнению – 2 года.

Заместитель руководителя управления

Советник ГГС РФ 1 класса К<...>