

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу

об административном правонарушении № 08-28/А96-16

02 июня 2016 года

г. Москва

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Московской области (адрес: 123423, г. Москва, Карамышевская наб., д. 44) Стрельников Дмитрий Юрьевич, рассмотрев материалы дела № 08-28/А96-16 о нарушении антимонопольного законодательства Российской Федерации, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП), возбужденного в отношении индивидуального предпринимателя <...> (адрес: <...>; ОГРНИП: <...>; ИНН: <...>; дата регистрации: 16.02.2008; дата рождения: <...>г.; место рождения: г. <...>), в отсутствие ИП <...>, извещенного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении,

УСТАНОВИЛ:

В соответствии со сведениями, предоставленными ФМС России, местом жительства <...> является: <...>.

По сведениям ФГУП «Почта России» по адресу места жительства <...> корреспонденцию не получает.

Согласно абзацу 3 пункта 24.1 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» не могут считаться не извещенными лица, отказавшиеся от получения направленных материалов или не явившиеся за их получением, несмотря на почтовое уведомление.

В соответствии с абзацем 2 части 1 статьи 165.1 Гражданского Кодекса Российской Федерации, сообщение считается доставленным и в тех случаях, если оно поступило лицу, которому оно направлено (адресату), но по обстоятельствам, зависящим от него, не было ему вручено или адресат не ознакомился с ним.

Московским областным УФАС России по итогам рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства № 05-15/26-15 ИП <...> признан нарушившим часть 2 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006

№ 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

Согласно материалам дела, ООО «Алмаз-групп» является юридическим лицом, осуществляющим свою деятельность на основании Устава, утвержденного решением единственного участника от 14.12.2009.

ООО «Алмаз-групп» зарегистрировано ИФНС по Приокскому району г. Нижнего Новгорода 24.04.2009 за основным государственным регистрационным номером 1095261001220.

Основным видом деятельности ООО «Алмаз-групп» является производство и реализация клея в ассортименте для склеивания различных поверхностей под единым наименованием «Клей холодная сварка «Алмаз» («Алмаз-пресс»).

ИП <...> осуществляет свою деятельность на основании Свидетельства о внесении в ЕГРИП, выданного МИФНС № 17 по Московской области 11.11.2009 за № 409502731500017.

Основным видом деятельности ИП <...> является реализация клеевой продукции, в том числе «Клея холодная сварка АЛМАЗСОЮЗ».

На основании изложенного ООО «Алмаз-групп» и ИП <...> являются хозяйствующими субъектами, осуществляющими предпринимательскую деятельность на одном товарном рынке и являются конкурентами.

В соответствии с материалами дела ООО «Алмаз-групп» является производителем клея в ассортименте для склеивания различных поверхностей под единым наименованием «Клей холодная сварка «Алмаз» («Алмаз-пресс»). Указанную продукцию ООО «Алмаз-групп» производит и вводит в гражданский оборот на территории РФ с 2009 года. Продукция «Клей холодная сварка-Алмаз» изготавливается с использованием, в том числе, промышленного образца «Комплект упаковки для минералоплимерного клея с этикеткой (пять вариантов)» по патенту № 57391 (класс МКПО 09-05, 09-03, дата начала отсчета действия патента 11.03.2004).

Отличительным признаком этикетки клея с воспроизведением промышленного образца по патенту № 57391 является обозначение «Алмаз», выполненное оригинальным шрифтом, сопровождающееся надписью «клей холодная сварка».

Название клея выполнено буквами кириллического алфавита, оригинальным стилизованным шрифтом с художественной проработкой таким образом, что буква «М» в слове «АЛМАЗ» выполнена более крупно и наложена на вторую букву «Л» и четвертую букву «А». При этом слово «АЛМАЗ» расположено по центру, выполнено крупным белым шрифтом с серебряной контурной обводкой, а слово «пресс» выполнено под ним более мелким шрифтом серебряного цвета.

Изобразительные элементы представляют собой сочетание различных геометрических фигур и изображений, выполненных в синем, красном, оранжевом, белом и сером цветах.

Клеевая продукция с этикетками, защищенными патентом № 57391, вводилась в гражданский оборот на территории Российской Федерации по меньшей мере с 2008 года.

В результате интенсивного использования оригинальных этикеток, «Клей холодная сварка «Алмаз» («Алмаз-пресс»), получил широкую известность среди потребителей, что подтверждается в том числе, договорами на изготовление полиграфической продукции: № 31/08 от 22.04.2008; № 37/09 от 11 июня 2009; счетами-фактурами № 00000692 от 02.07.2009, № 00000700 от 07.07.2009, № 00000705 от 09.07.2009, № 0000860 от 14.08.2009, № 00001078 от 02.10.2009, № 00001183 от 21.10.2009, № 00000689 от 01.07.2009, № 0001205 от 27.10.2009, товарными накладными № 698 от 02.07.2009, № 706 от 07.07.2009, № 712 от 09.07.2009, № 797 от 04.08.2009, № 838 от 14.08.2009, № 1064 от 02.10.2009, № 1172 от 21.10.2009, № 1186 от 26.10.2009, № 695 от 01.07.2009, № 1197 от 27.10.2009; № 63/09 от 26.10.2009 с образцами этикеток, актом № Ц0001873 от 10.11.2009, товарными накладными № 1873 от 10.11.09, счетом № 537 от 30.03.2010, заявкой на изготовление инструкции, счетом № 2065 от 15.11.2012, договором № 42/13 от 01.07.2013, счетом № 1483 от 23.09.2013, актом сверки взаимных расчетов на 30.09.2013; договорами поставки товаров: № 17/06/10-20 от 17.06.2010 (платежные поручения № 413, 92, 71); № 18/05/09 1 от 18.05.2009 (платежные поручения № 15, 303, 475); № 09/06/09 2 от 09.06.2009 (платежные поручения № 563, 80), № 09/21/05/09-3 от 21.05.2009 (товарная накладная № 9 от 21.01.2010, № 103 от 24.12.2009, № 68 от 26.11.2009, № 87 от 17.12.2009 (платежное поручение № 450, товарная накладная № 87 от 17.12.2009, протокол согласования цены от 21.05.2009); № 100-12 от 12.12.2012 № 55-09 от 18.05.2009, № 06/05/09-2 от 06.05.2009, № 18/05/09-1 от 18.05.2009, № 09/06/09 от 09.06.2009, № 14/10-11 от 14.10.2011; товарными накладными № 27 от 27.05.2014, № 24 от 07.05.2014, № 26 от 01.04.2014, № 1 от 07.04.2014, № 17 от 31.03.2014, № 16 от 27.02.2014, № 7 от 28.01.2014, № 1 от 20.01.2014, № 9 от 30.01.2014, № 5 от 28.01.2014, № 3 от 28.01.2014, № 8 от 30.01.2014, товарным чеком № 50559 от 27.05.2013.

09.11.2010 Роспатентом зарегистрирован комбинированный товарный знак («АЛМАЗСоюз») № 422153 (дата приоритета 31.07.2009; классы МКТУ 01, 16). Правообладателем указанного товарного знака является <...>. На основании договора об отчуждении исключительного права на товарный знак от 13.05.2014 правообладателем товарного знака № 422153 является ООО «ОРТЭКС».

Товарный знак по свидетельству № 422153 представляет собой комбинированное обозначение со словесным элементом «АЛМАЗСоюз», выполненным оригинальным шрифтом буквами русского алфавита таким образом, что буква «М» в слове «АЛМАЗ» выполнена более крупно и наложена на вторую букву «Л» и четвертую букву «А». Словесное обозначение представлено в верхней части товарного знака. При этом слово «АЛМАЗ» расположено ближе к центру, выполнено крупным шрифтом, а слово «Союз» выполнено справа, чуть ниже от слова «АЛМАЗ», более мелким шрифтом. Изобразительные элементы представляют собой сочетание различных геометрических фигур и изображений, выполненных в синем, красном, оранжевом, белом и сером цветах.

Таким образом, этикетка клея «Клей холодная сварка «Алмаз» («Алмаз-пресс»), производителем которого является ООО «Алмаз-групп», является сходной до степени смешения товарным знаком по свидетельству № 422153.

Факт использования ИП <...> товарного знака № 422153 в отношении клеевой продукции подтверждается:

- договором о совместной деятельности от 10.08.2009, дополнительным соглашением № 1 к договору о совместной деятельности от 14.08.2009, заключенными с ООО «Элит-групп»;
- договором о совместной деятельности от 07.11.2013 между заключенным с ООО «ОРТЭКС»;
- товарной накладной № 52 от 14.10.2013;
- договором оказания полиграфических услуг от 01.07.2013, актом сдачи-приемки оказанных услуг от 28.08.2013.

Кроме того, факт использования ИП <...> в предпринимательской деятельности товарного знака № 422153 признан и удостоверен решением Суда по интеллектуальным правам по делу № СИП-319/2013 от 27.03.2014.

Продукция, производимая и реализуемая ООО «Алмаз-групп» относится к классу МКТУ 01 в части «клеящие вещества для промышленных целей, в том числе агар-агар, вещества клеящие природные, клеи для афиш, клеи для кожи, клеи для облицовочных плиток, клеи для обоев, клеи для ремонта разбитых изделий, клеи природные, клеи промышленные, клей рыбий, клейковина (клей природный), крахмальный клейстер (клей), средства для обуви клеящие» и к классу МКТУ 16 в части «клеящие вещества для канцелярских и бытовых целей, клей рыбий, клейстер крахмальный для канцелярских или бытовых целей, материалы клеящие канцелярские или бытовые».

В соответствии со статьей 10.bis «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 соответствии с пунктом 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 добросовестности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

Таким образом, исходя из установленных обстоятельств, имеющихся доказательств, в действиях ИП <...>, связанных с приобретением и использованием исключительных прав на товарный знак по свидетельству № 422153 всех признаков недобросовестной конкуренции, указанных в пункте 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции имеется:

1) направленность на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, выраженная в приобретении ИП <...> исключительных прав на товарный знак по свидетельству № 422153, что

подразумевает возможность запретить хозяйствующим субъектам – конкурентам реализовывать на территории РФ продукцию, маркированную сходными с указанным товарным знаком до степени смешения обозначениями либо понудить к заключению лицензионного договора;

2) противоречие действующему законодательству, а именно статье 10.bis «Конвенции по охране промышленной собственности» от 20.03.1883;

3) способность причинения убытков хозяйствующим субъектам - конкурентам путем снижения выручки.

Согласно части 2 статьи 14 Закон о защите конкуренции не допускается недобросовестная конкуренция, связанная с приобретением и использованием исключительного права на средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ или услуг.

На основании изложенного, в действиях ИП <...> установлен факт нарушения части 2 статьи 14 Закон о защите конкуренции в части осуществления недобросовестной конкуренции, связанной с приобретением и использованием исключительного права на средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ или услуг, выразившейся в приобретении исключительного права на товарный знак № 422153 (классы МКТУ – 01 в части «клеящие вещества для промышленных целей, в том числе агар-агар, вещества клеящие природные, клеи для афиш, клеи для кожи, клеи для облицовочных плиток, клеи для обоев, клеи для ремонта разбитых изделий, клеи природные, клеи промышленные, клей рыбий, клейковина (клей природный), крахмальный клейстер (клей), средства для обуви клеящие» и 16 в части «клейкие вещества для канцелярский и бытовых целей, клей рыбий, клейстер крахмальный для канцелярских или бытовых целей, материалы клеящие канцелярские или бытовые»).

Таким образом, ИП <...> нарушены требования части 2 статьи 14 Закона о защите конкуренции. На момент оставления протокола запрет на осуществление указанных действий установлен статьей 14.4 Закона о защите конкуренции.

Ответственность за совершение данного административного правонарушения предусмотрена частью 1 статьи 14.33 КоАП.

Время совершения административного правонарушения: с 09.11.2010 г. по 13.05.2014 г.

Место совершения административного правонарушения: 140054, Московская обл., Люберецкий р-н, г. Котельники, ул. Новая, 17-Б, кв. 425

В соответствии с частью 2 статьи 2.1 КоАП 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.

Оценив все обстоятельства и документы, приобщенные к материалам дела № 08-

28/А96-16, прихожу к выводу о том, что у ИП <...> имелась возможность для соблюдения требований антимонопольного законодательства, однако индивидуальным предпринимателем не были предприняты все зависящие от нее меры по соблюдению данных требований.

Факт совершения административного правонарушения индивидуальным предпринимателем <...> (адрес: <...>; ОГРНИП: <...>; ИНН: <...>; дата регистрации: <...>; дата рождения: <...> г.; место рождения: г. <...>) подтверждается протоколом по делу № 08-28/А96-16 об административном правонарушении от 27.05.2016 г., а также другими материалами дела.

Сроки давности привлечения ИП <...> к административной ответственности за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, предусмотренные частью 1 статьи 4.5 КоАП, не истекли. Оснований для прекращения производства по делу не установлено.

Решая вопрос о виде и размере административного наказания, учитывается характер совершенного административного правонарушения, имущественное и финансовое положения юридического лица (личность виновного, его имущественное положение) обстоятельства, смягчающие административную ответственность и отягчающие административную ответственность.

Доказательства малозначительности совершенного правонарушения не представлены и при рассмотрении дела не установлены.

Обстоятельств, смягчающих административную ответственность, по делу не установлено.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, по делу не установлено.

Обстоятельств, исключающих производство по делу, не установлено.

На основании изложенного, учитывая обстоятельства совершенного административного правонарушения, руководствуясь статьями 23.48, 29.1, 29.7, 29.9 КоАП,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать ИП <...> (адрес: v; ОГРНИП: <...>; ИНН: <...>; дата регистрации: <...>; дата рождения: <...> г.; место рождения: г. <...>) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.33 КоАП и назначить ему наказание в виде административного штрафа в размере 12 000 (двенадцать тысяч) рублей

Согласно части 1 статьи 32.2 КоАП 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 статьей 31.5 КоАП.

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

Реквизиты для уплаты административного штрафа:

ИНН 7703671069 КПП 773401001

УФК по Московской области

(для Московского областного УФАС России)

Отделение 1 Москва,

г. Москва 705,

р/с 40101810600000010102

БИК 044583001

ОКТМО 46000000

КБК 161 1 16 02010 01 6000 140

УИН 0319881416060200000463526

Копию документа, подтверждающего уплату административного штрафа, возможно направить по факсу **8(499)755-23-23 доб. 050-892**.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП 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.

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

Согласно статье 31.1 КоАП 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

Д.Ю. Стрельников

Жуков А.А.

(499) 755-23-23 (Доб. 050-215)