

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу

об административном правонарушении № 27А/2015

10 марта 2015 г.

г. Краснодар

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю (далее - Краснодарское УФАС России) Оберемок В.В., рассмотрев материалы дела № 27А/2015, возбужденного в отношении гр. <...> протоколом Краснодарского УФАС России об административном правонарушении от 18.02.2015 г. № 27А/2015 по части 2 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) по факту нарушения индивидуальным предпринимателем <...> пункта 4 части 1 статьи 14 Федерального закона «О защите конкуренции» от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ (далее - Федеральный закон «О защите конкуренции»), выразившегося во введении в оборот товара (препарата «Тетрасолвин») с незаконным использованием в коммерческой деятельности, в том числе в документации, связанной с введением товара в гражданский оборот, обозначения сходного до степени смешения с товарным знаком по свидетельству на товарный знак № 259739 (RU), правообладателем которого является ООО НПВП «Ветфарм»,

в присутствии представителя ООО НПВП «Ветфарм» по доверенности <...>.,

в отсутствие гр. <...>, надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛ:

Ранее по результатам рассмотрения дела № 285/2013, возбужденного в отношении индивидуального предпринимателя гр. <...> Комиссией Краснодарского УФАС России было принято решение, которым установлен факт нарушения индивидуальным предпринимателем <...> п. 4 ч. 1 ст. 14 Федерального закона «О защите конкуренции», выразившегося во введении в оборот товара (препарата «Тетрасолвин») с использованием в коммерческой деятельности, в том числе в документации, связанной с введением товара в гражданский оборот, обозначения сходного до степени смешения с товарным знаком по свидетельству на товарный знак №259739 (RU), правообладателем которого является ООО НПВП «Ветфарм».

В соответствии с частью 1.2 статьи 28.1 КоАП РФ поводом к возбуждению дела об административном правонарушении, предусмотренным статьей 14.33 КоАП РФ, является вступление в силу решения комиссии антимонопольного органа, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации.

Решение Краснодарского УФАС России по делу № 285/2013 вступило в законную силу 11.03.2014г.

В связи с чем, протоколом Краснодарского УФАС России № 27А/2015 об административном правонарушении от 18.02.2015г. в отношении гр. <...> возбуждено дело об административном правонарушении по ч. 2 ст. 14.33 КоАП РФ по факту нарушения антимонопольного законодательства, выразившегося в следующем.

18.04.2013г. в Управление Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю поступило заявление ООО Научно-производственное внедренческое предприятие «Ветфарм» (вх. № 3128) на действия индивидуального предпринимателя <...>с признаками недобросовестной конкуренции, выразившейся во введении в оборот товара (препарата «Тетрасолвин») с использованием в коммерческой деятельности, в том числе в документации, связанной с введением товара в гражданский оборот, обозначения сходного до степени смешения с товарным знаком по свидетельству на товарный знак № 259739 (RU), правообладателем которого является ООО НПВП «Ветфарм».

К заявлению приложены копия товарной накладной № 2 от 23.08.2012г. о реализации ИП <...>ОАО «Племзавод им. В.И. Чапаева» препарата «Тетрасолвин» и свидетельство на товарный знак № 259739 RU.

ООО Научно-производственное внедренческое предприятие «Ветфарм» является правообладателем товарного знака по свидетельству на товарный знак (знак обслуживания) № 259739 RU («Тетрасолвин») приоритет от 24.01.2002г., зарегистрировано в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации 02 декабря 2003 г. по классу МКТУ: 5 - средства антисептические; бактерицидные средства; препараты ветеринарные; средства дезинфицирующие для гигиенических целей; жиры для ветеринарных целей; жиры, используемые при доении; йод для фармацевтических целей; йодиды для фармацевтических целей; лекарственные средства для медицинских целей; средства лекарственные для ветеринарных целей; лекарственные средства для человека; лосьоны для ветеринарных целей; моющие средства для животных; моющие средства для крупного рогатого скота; смазки для ветеринарных целей; соли для медицинских целей; препараты химические для ветеринарных целей.

ООО НПВП «Ветфарм» в августе 2012 года был выявлен факт использования ИП <...>в коммерческой деятельности при введении в оборот товара (препарата «Тетрасолвин»), в том числе в документации, связанной с введением товара в гражданский оборот, обозначения сходного до степени смешения с товарным знаком по свидетельству на товарный знак № 259739 (RU).

ООО НПВП «Ветфарм» считает, что ИП <...>при реализации третьим лицам препарата «Тетрасолвин», незаконно использует, в том числе в документации при введении товара в гражданский оборот, обозначение, сходное до степени

смешения с товарным знаком по свидетельству на товарный знак № 259739 (RU). Целью такого использования является получение необоснованной выгоды ИП <...> при введении препарата «Тетрасолвин» в гражданский оборот.

В соответствии со ст. 3 Устава ООО НПВП «Ветфарм» основными видами деятельности общества являются, в том числе фармацевтическая деятельность, оптовая торговля лекарственными средствами для ветеринарного применения, производство кормов и кормовых добавок для животных, изготовление лекарственных препаратов для ветеринарного применения, производство лекарственных средств.

ООО НПВП «Ветфарм» выдана лицензия на осуществление фармацевтической деятельности № 00-13-2-001830 от 11.11.2013г. (ранее № 00-08-2-000181 от 16.10.2008г.).

Согласно приложению № 1 к лицензии № 00-13-2-001830 в перечень выполняемых работ, оказываемых услуг, составляющих фармацевтическую деятельность включены оптовая и розничная торговля лекарственными средствами для ветеринарного применения и их хранение, перевозка лекарственных средств для ветеринарного применения, перевозка лекарственных препаратов для ветеринарного применения, отпуск лекарственных препаратов для ветеринарного применения.

Согласно выписке из ЕГРЮЛ ООО НПВП «Ветфарм» зарегистрировано в качестве ЮЛ 01.11.1991г. Основным видом деятельности ООО НПВП «Ветфарм» является производство прочих фармацевтических продуктов и изделий медицинского назначения (ОКВЭД 24.42.2), дополнительными видами деятельности являются, в том числе производство кормового микробиологического белка, премиксов, кормовых витаминов, антибиотиков, аминокислот и ферментов (ОКВЭД 15.71.2), научные исследования и разработки в области естественных и технических наук (ОКВЭД 73.10).

Заявитель - ООО НПВП «Ветфарм» является изготовителем препарата «Тетрасолвин» согласно сертификату соответствия № РОСС RU.ПО96.Н12275, который выпускается по ТУ 9336-001-26582716-11.

ООО НПВП «Ветфарм» вводит в оборот товар (производит и реализует препарат «Тетрасолвин» третьим лицам) с использованием товарного знака (знака обслуживания) по свидетельству № 259739 (RU) на территории Краснодарского края, что подтверждено представленными документами - товарными накладными № 167 от 17.07.2012г. (покупатель ЗАО «Кубань»), № 253 от 06.09.2012г., № 321 от 31.10.2012г., № 341 от 15.11.2012г. (покупатель ЗАО «Племзавод «Бейсуг»), договором поставки от 01.04.2012г., заключенным между ООО НПВП «Ветфарм» и ЗАО «Лебяжье Чепигинское», договором поставки № 15 от 24.04.2012г., заключенным между ООО НПВП «Ветфарм» и «СПК колхоз Знамя Ленина», договором поставки № 11/839-1 от 27.03.2012г., заключенным между ООО НПВП «Ветфарм» и ЗАО фирма «Агрокомплекс», договором купли-продажи № ИИ/2012/432 от 02.10.2012г., заключенным между ООО НПВП «Ветфарм» и ОАО «Имени Ильича».

Согласно выписке из ЕГРИП индивидуальный предприниматель <...> зарегистрирован в качестве ИП 13.06.2007г. (выписка из единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей от 07.05.2013г. № 742). Основным

видом деятельности ИП <...> являются научные исследования и разработки в области естественных и технических наук (ОКВЭД 73.10), дополнительными видами деятельности являются, в том числе производство прочих фармацевтических продуктов и изделий медицинского назначения (ОКВЭД 24.42.2), производство кормового микробиологического белка, премиксов, кормовых витаминов (ОКВЭД 15.71.2).

По запросу Краснодарского УФАС России ИП <...> представлены документы (вх. 4848 от 17.06.2013г.), подтверждающие введение в оборот предпринимателем препарата «Тетрасолвин» с использованием, в том числе в документации при введении товара в гражданский оборот, обозначения, сходного до степени смешения с товарным знаком по свидетельству на товарный знак № 259739 RU - договор поставки № 2/197 от 11.01.2011г., заключенный между ИП <...> и ОАО «Племзавод В.И. Чапаева» (товарная накладная № 2 от 23.08.2012г.), договор поставки № 3 от 10.01.2013г., заключенный между ИП <...> и СПК «Колхоз имени Ленина», товарные накладные № 45 от 04.06.2012г., № 47 от 15.06.2012г., № 49 от 05.07.2012г.

В ходе рассмотрения дела № 285/2013 ИП <...> было представлено письмо ООО НПВП «Ветфарм», в лице директора <...> от 02.06.2007г., согласно которому ООО НПВП «Ветфарм» разрешает использование в товарообороте между ИП <...> и его потребителями товарных знаков и прочих наименований ветеринарных препаратов (тетрасолвин, мастикорт, квин и т.д.).

ИП <...> считает, что на основании указанного письма ООО НПВП «Ветфарм», ИП <...> было предоставлено право на использование товарного знака по свидетельству № 259739 RU.

Краснодарское УФАС России считает ссылку на данное письмо необоснованным на основании следующего.

Письмо ООО НПВП «Ветфарм» датировано 02.06.2007г., при этом ИП <...> зарегистрирован в качестве индивидуального предпринимателя 13.06.2007г. (выписка из единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей от 07.05.2013г. № 742 в материалах). Таким образом, на дату выдачи письма гр.<...> не был зарегистрирован в качестве индивидуального предпринимателя.

Кроме того, из указанного письма не следует, что ООО НПВП «Ветфарм» предоставило ИП <...> право на использование товарного знака по свидетельству на товарный знак № 259739 (RU).

Более того, в соответствии с п. 1 ст. 1233 ГК РФ правообладатель может распорядиться принадлежащим ему исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации любым не противоречащим закону и существу такого исключительного права способом, в том числе путем его отчуждения по договору другому лицу (договор об отчуждении исключительного права) или предоставления другому лицу права использования соответствующих результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации в установленных договором пределах (лицензионный договор).

Кроме того, согласно данным бухгалтерского учета ООО НПВП «Ветфарм» за

период 2010-2013 гг. отгрузка Обществом препарата «Тетрасолвин» в адрес ИП <...> не осуществлялась (справка ООО НПВП «Ветфарм» от 09.10.2013г., дополнения к заявлению ООО НПВП «Ветфарм» (вх. № 9940 от 03.12.2013г.).

16.10.2013 г. Краснодарским УФАС России в адрес Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – Роспатент) направлено письмо о даче письменной консультации о наличии сходства до степени смешения обозначения, используемого ИП <...> в коммерческой деятельности (при реализации препарата «Тетрасолвин»), в том числе, в документации (товарные накладные, счет-фактуры), связанной с введением товара в гражданский оборот, с товарным знаком по свидетельству № 259739 (RU).

21.11.2013г. (вх. № 9546) в Краснодарское УФАС России поступило письмо Роспатента (исх. № 02/34-14601/41 от 13.11.2013г.) с приложением справки Роспатента.

Согласно справке, представленной Роспатентом в Краснодарское УФАС России, обозначение «Тетрасолвин», используемое ИП <...> в документации, связанной с введением товара в гражданский оборот (товарные накладные, счета-фактуры, содержащие, в том числе, обозначение «Тетрасолвин»), является сходными до степени смешения со словесным товарным знаком «ТЕТРАСОЛВИН» по свидетельству № 259739 (RU) в силу фонетического тождества словесных элементов «Тетрасолвин»/«ТЕТРАСОЛВИН».

В соответствии с п. 1 ст. 1225 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) результатами интеллектуальной деятельности и приравненными к ним средствами индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, которым предоставляется правовая охрана (интеллектуальной собственностью), являются помимо прочего товарные знаки и знаки обслуживания.

Согласно п. 2 указанной статьи ГК РФ интеллектуальная собственность охраняется законом.

В соответствии с п. 1 ст. 1484 ГК РФ лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака в соответствии со статьей 1229 ГК РФ любым не противоречащим закону способом (исключительное право на товарный знак), в том числе способами, указанными в пункте 2 указанной статьи.

Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на товарный знак.

Согласно п. 3 ст. 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 со ст. 1229 ГК РФ гражданин или юридическое лицо, обладающие исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (правообладатель), вправе

использовать такой результат или такое средство по своему усмотрению любым не противоречащим закону способом.

Другие лица не могут использовать соответствующие результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации без согласия правообладателя, за исключением случаев, предусмотренных ГК РФ. Использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации (в том числе их использование способами, предусмотренными ГК РФ), если такое использование осуществляется без согласия правообладателя, является незаконным и влечет ответственность, установленную ГК РФ, другими законами.

Правообладатель товарного знака по свидетельству на товарный знак (знак обслуживания) № 259739 (RU) ООО НПВП «Ветфарм» не предоставляло ИП <...> право на использование указанного товарного знака.

ООО НПВП «Ветфарм» осуществляет деятельность, в том числе по производству и реализации прочих фармацевтических продуктов и изделий медицинского назначения на территории Краснодарского края.

ИП <...> осуществляет деятельность, в том числе, по производству и реализации прочих фармацевтических продуктов и изделий медицинского назначения на территории Краснодарского края.

Следовательно, ООО НПВП «Ветфарм» и ИП <...> являются хозяйствующими субъектами - конкурентами, поскольку осуществляют деятельность на одном товарном рынке по реализации фармацевтических товаров на территории Краснодарского края.

В соответствии со статьей 10.bis (Недобросовестная конкуренция) Конвенции по охране промышленной собственности (заключена в Париже 20.03.1883, ред. от 02.10.1979) (2) актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах.

(3) В частности, подлежат запрету:

1) все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента.

Согласно п. 9 ст. 4 Федерального закона «О защите конкуренции» недобросовестной конкуренцией являются любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

Согласно п. 4 ч. 1 ст. 14 Федерального закона «О защите конкуренции» не допускается недобросовестная конкуренция, в том числе продажа, обмен или иное введение в оборот товара, если при этом незаконно использовались

результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ, услуг.

Товарный знак (знак обслуживания) по свидетельству № 259739 (RU) хорошо известен на рынке фармацевтических товаров, различим и узнаваем потребителями, поэтому действия ИП <...>, выразившиеся во введении в оборот товара (препарата «Тетрасолвин») с незаконным использованием в коммерческой деятельности, в том числе в документации, связанной с введением товара в гражданский оборот, обозначения сходного до степени смешения с товарным знаком по свидетельству на товарный знак № 259739 (RU), направлены на приобретение преимуществ в предпринимательской деятельности.

Использование ИП <...> при осуществлении коммерческой деятельности обозначения, сходного до степени смешения с указанным товарным знаком, способно причинить убытки ООО НПВП «Ветфарм» (правообладателю товарного знака), в том числе, в виде упущенной выгоды.

Кроме того, покупатели препарата (контрагенты), приобретая «Тетрасолвин» у ИП <...>., полагают, что они приобретают препарат у правообладателя товарного знака, что способствует увеличению потребителей в коммерческой деятельности ИП <...>.

В случае приобретения у ИП <...>. некачественного препарата у потребителей может сложиться негативное мнение о его качестве, что в свою очередь может нанести вред деловой репутации правообладателю товарного знака (ООО НПВП «Ветфарм»).

Следовательно, все признаки недобросовестной конкуренции, указанные в п. 9 ст. 4 Федерального закона «О защите конкуренции», присутствуют в действиях ИП <...>.

Таким образом, действия индивидуального предпринимателя <...> выразившиеся во введении в оборот товара (препарата «Тетрасолвин») с незаконным использованием в коммерческой деятельности, в том числе в документации, связанной с введением товара в гражданский оборот, обозначения сходного до степени смешения с товарным знаком по свидетельству на товарный знак № 259739 (RU), правообладателем которого является ООО НПВП «Ветфарм», являются недобросовестной конкуренцией и противоречат требованиям п. 4 ч. 1 ст. 14 Федерального закона «О защите конкуренции».

Согласно части 2 статьи 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.

Согласно примечанию к ст. 2.4. КоАП РФ лица, осуществляющие

предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, совершившие административные правонарушения, несут административную ответственность как должностные лица, если КоАП РФ не установлено иное.

Следовательно, действия <...>, являющегося на момент совершения административного правонарушения индивидуальным предпринимателем, выразившиеся во введении в оборот товара (препарата «Тетрасолвин») с незаконным использованием в коммерческой деятельности, в том числе в документации, связанной с введением товара в гражданский оборот, обозначения сходного до степени смешения с товарным знаком по свидетельству на товарный знак № 259739 (RU), правообладателем которого является ООО НПВП «Ветфарм», образуют состав административного правонарушения по ч. 2 ст. 14.33 КоАП РФ.

При назначении административного наказания гр. <...> Краснодарским УФАС России не установлено обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность.

Также, при рассмотрении дела № 27А/2015 Краснодарским УФАС России установлено, что гр.<...>, являясь индивидуальным предпринимателем, ранее к административной ответственности по ч. 2 ст. 14.33 КоАП РФ не привлекался.

Руководствуясь ч. 2 ст. 14.33, ст.ст. 23.48, 29.9 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Привлечь гр. <...> к административной ответственности по части 2 статьи 14.33 КоАП РФ и назначить административное наказание в виде штрафа в размере 20 000 (двадцать тысяч) рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП 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.

Штраф должен быть уплачен по следующим реквизитам:

161 1 16 02010 01 6000 140 – 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

ИНН: 2309053192 **КПП** 231001001

Получатель УФК по Краснодарскому краю (Управление Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю)

Банк получателя Южное ГУ Банка России г. Краснодар

БИК 040349001

Р/счет 40101810300000010013

Назначение платежа КБК (указать код штрафа)

НДС не предусмотрен

ОКТМО: 03701000

Очередность платежа 4

Тел/факс: 253-66-82

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного штрафа.

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 арбитражный суд (вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в районный суд по месту рассмотрения дела) в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 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 управления
В.В. Оберемок**