

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу № 23-14.33ч2/2016

об административном правонарушении

14 сентября 2016 года

г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Руководитель управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) <...>, рассмотрев протокол об административном правонарушении № 23-14.33ч2/2016 от 28.07.2016 и материалы дела об административном правонарушении, возбужденного заместителем руководителя – начальником отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией Челябинского УФАС России <...>, в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Защитные материалы - Урал» (ОГРН 1087422000115, ИНН 7422041657, КПП 741301001, зарегистрировано по адресу: Челябинская обл., г. Озерск, ул. Октябрьская, 42 «А», стр. 7, пом. 1) (далее – ООО «ЗМ-Урал»), по факту совершения административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административном правонарушении (далее – КоАП РФ), в отсутствие законного представителя ООО «ЗМ-Урал», надлежащим образом уведомленного о дате, месте и времени рассмотрения настоящего дела об административном правонарушении (определение от 29.07.2016 за исх. № 9509/08 направлено по адресу государственной регистрации общества),

УСТАНОВИЛ:

Челябинским УФАС России 05 мая 2016 года оглашено решение по делу № 30-08/2015 о нарушении ООО «ЗМ-Урал» пункта 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Решение по указанному делу изготовлено в полном объеме 30 мая 2016 года. Согласно части 2 статьи 49 Федерального закона «О защите конкуренции» дата изготовления решения в полном объеме считается датой его принятия.

В результате рассмотрения данного дела признаны нарушением пункта 1 части 1 статьи 14 Федерального закона «О защите конкуренции» действия ООО «ЗМ-Урал» по использованию обозначений, сходных до степени смешения с зарегистрированными товарными знаками «Респиратор Лепесток» и «СПИРО», исключительные права на которые принадлежат Акционерному обществу «Кимрская фабрика имени Горького» (далее – АО «Кимрская фабрика

им.Горького») при размещении информации на интернет-ресурсе www.zm-ural.ru.

При рассмотрении дела № 30-08/2015 установлено следующее.

АО «Кимрская фабрика им.Горького» зарегистрировано в качестве юридического лица 12.05.1994 Администрацией города Кимры Тверской области. Основным видом деятельности общества, согласно выписки из единого государственного реестра юридических лиц является производство спецодежды, кроме того общество занимается реализацией средств индивидуальной защиты органов дыхания на территории Уральского федерального округа.

ООО «ЗМ-Урал» зарегистрировано в качестве юридического лица 22.01.2008 Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 17 по Челябинской области. При осуществлении своей коммерческой деятельности общество размещает в сети «Интернет» предложения к продаже различных средств индивидуальной защиты органов дыхания. Свою деятельность общество осуществляет в Уральском Федеральном округе.

Согласно пункту 4 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции» товарный рынок – сфера обращения товара (в том числе товара иностранного производства), который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров (далее – определенный товар), в границах которой (в том числе географических) 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 пунктом 5 названной статьи хозяйствующий субъект – индивидуальный предприниматель, коммерческая организация, а также некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход.

Из пункта 7 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции» следует, что конкуренция – 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.

В силу положений пунктов 4, 5, 7 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции» АО «Кимрская фабрика им.Горького» и ООО «ЗМ-Урал» являются конкурентами по отношению друг к другу, поскольку имеют возможность осуществлять деятельность на одном и том же товарном рынке (рынок реализации средств индивидуальной защиты органов дыхания) в пределах одних географических границ (Уральский федеральный округ), следовательно, являются конкурентами по отношению друг к другу.

АО «Кимрская фабрика им.Горького» является правообладателем зарегистрированных Федеральной службой по интеллектуальной собственности товарного знака «Респиратор Лепесток» по свидетельству № 148392 в отношении 9 и 42 классов МКТУ и товарного знака «СПИРО» по свидетельству № 426042 в

отношении 9, 10 и 35 класса МКТУ, в том числе в отношении масок защитных, респираторов.

В соответствии с частью 1 статьи 1477 Гражданского кодекса Российской Федерации на товарный знак, то есть на обозначение, служащее для индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей, признается исключительное право, удостоверяемое свидетельством на товарный знак.

Согласно пункту 1 статьи 1484 ГК РФ лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака любым не противоречащим закону способом, в том числе способами, указанными в законе.

Исключительное право на товарный знак может быть осуществлено для индивидуализации товаров, работ или услуг, в отношении которых товарный знак зарегистрирован, в частности путем размещения товарного знака:

на товарах, в том числе на этикетках, упаковках товаров, которые производятся, предлагаются к продаже, продаются, демонстрируются на выставках и ярмарках или иным образом вводятся в гражданский оборот на территории Российской Федерации, либо хранятся или перевозятся с этой целью, либо ввозятся на территорию Российской Федерации;

при выполнении работ, оказании услуг;

на документации, связанной с введением товаров в гражданский оборот;

в предложениях о продаже товаров, о выполнении работ, об оказании услуг, а также в объявлениях, на вывесках и в рекламе;

в сети «Интернет», в том числе в доменном имени и при других способах адресации.

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 возникает вероятность смешения.

Действие исключительного права на товарный знак распространяется на всю территорию Российской Федерации (статья 1479 ГК РФ).

Согласно части 1 статьи 1229 ГК РФ правообладатель может по своему усмотрению разрешать или запрещать другим лицам использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации. Отсутствие запрета не считается согласием (разрешением).

Другие лица не могут использовать соответствующие результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации без согласия правообладателя, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Кодексом. Использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации (в

том числе их использование способами, предусмотренными настоящим Кодексом), если такое использование осуществляется без согласия правообладателя, является незаконным и влечет ответственность, установленную настоящим Кодексом, другими законами, за исключением случаев, когда использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации лицами иными, чем правообладатель, без его согласия допускается настоящим Кодексом.

По смыслу перечисленных правовых норм, подлежащим запрету незаконным использованием товарного знака является использование лицом обозначения:

сходного до степени смешения с зарегистрированным товарным знаком правообладателя;

в отношении товаров, для индивидуализации которых товарный знак зарегистрирован, или однородных товаров;

в отсутствие разрешения правообладателя.

ООО «ЗМ-Урал» при осуществлении своей коммерческой деятельности на интернет-ресурсе www.zm-ural.ru разместило предложение к продаже товаров с использованием обозначений «Респиратор Лепесток» и «СПИРО»; респиратор медицинский «СПИРО-112» и респиратор «Лепесток-200», что подтверждается актом проверки от 28.12.2015, проведенной специалистами Челябинского УФАС России.

Таким образом, ООО «ЗМ-Урал» использовало на своем интернет-ресурсе обозначения, сходные до степени смешения с зарегистрированными товарными знаками, правообладателем которых является АО «Кимрская фабрика им.Горького». При этом добавление цифровых обозначений к тождественной части спорных обозначений не исключает сходства до степени смешения таких обозначений и зарегистрированных товарных знаков, поскольку они способны ассоциироваться с зарегистрированными товарными знаками в целом, несмотря на их отдельные отличия.

У ООО «ЗМ-Урал» отсутствует разрешение правообладателя на использование товарных знаков «Респиратор Лепесток» и «СПИРО», а также обозначений, сходных с ними до степени смешения. Указанное обстоятельство подтверждается отсутствием в материалах заключенных между Заявителем и ООО «ЗМ-Урал» договора об отчуждении исключительного права на товарный знак (в порядке статьи 1488 ГК РФ), лицензионного договора о предоставлении права использования товарного знака (в порядке статьи 1489 ГК РФ) или договора коммерческой концессии (в порядке статьи 1027 ГК РФ).

Использование ООО «ЗМ-Урал» обозначений, сходных до степени смешения, с зарегистрированными товарными знаками «Респиратор Лепесток» и «СПИРО», правообладателем которых является АО «Кимрская фабрика им.Горького», является нарушением исключительных прав указанной организации на зарегистрированные товарные знаки.

Согласно статье 10 bis «Парижской конвенции по охране промышленной собственности» от 20.03.1883 подлежат запрету все действия, способные каким бы

то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента.

В силу части 4 статьи 15 Конституции Российской Федерации международные договоры Российской Федерации являются составной частью ее правовой системы. СССР подписал Конвенцию 12.10.1967, Российская Федерация как правопреемник СССР является государством участником конвенции (часть 3 статьи 1 Федерального закона от 15.07.1995 № 101-ФЗ «О международных договорах Российской Федерации»).

В соответствии с пунктом 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 пункту 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.

В действиях ООО «ЗМ-Урал» присутствуют все признаки недобросовестной конкуренции, указанные в пункте 9 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции»:

1. Действия ООО «ЗМ-Урал» способствуют получению преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности поскольку, не вкладывая материальных ресурсов в разработку собственных обозначений, фактически использует результаты интеллектуальной деятельности, которые были созданы другим хозяйствующим субъектом - Заявителем, тем самым имеет возможность не вкладывать материальные средства в разработку собственных обозначений.

2. Противоречие действующему законодательству, а именно статье 1229 ГК РФ, статье 10 bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости.

3. Способность причинения убытков конкуренту выразилась в том, что у Заявителя в результате действий ООО «ЗМ-Урал» может снизиться размер получаемой прибыли по отношению к уровню прибыли при воздержании ООО «ЗМ-Урал» от

указанных действий (упущенная выгода), поскольку данные действия способствуют привлечению потребителей к товарам ООО «ЗМ-Урал» и оттоку потребителей от услуг Заявителя.

Действия ООО «ЗМ-Урал» по незаконному использованию при осуществлении своей коммерческой деятельности обозначений, сходных до степени смешения с зарегистрированным словесным товарными знаками «Респиратор Лепесток» и «СПИРО», исключительные права на которые принадлежат АО «Кимрская фабрика им.Горького» указывают на нарушение пункта 1 статьи 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции».

Поводом к возбуждению настоящего дела об административном правонарушении, на основании части 1.2 статьи 28.1 КоАП РФ является принятие комиссией Челябинского УФАС России решения по делу № 30-08/2015, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства (исх. № 6983/08 от 02.06.2016) (размещено в сети Интернет на официальном сайте Челябинского УФАС России www.chel.fas.gov.ru).

Срок давности привлечения к административной ответственности за административное правонарушение, предусмотренное частью 2 статьи 14.33 КоАП РФ, составляет один год со дня вступления в силу решения комиссии антимонопольного органа, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации (части 1, 6 статьи 4.5 КоАП РФ).

Решение по делу № 30-08/2015, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства, изготовлено в полном объеме 30 мая 2016 года, соответственно, срок привлечения к административной ответственности ООО «ЗМ-Урал» истекает 30 мая 2017 года.

Согласно части 1 статьи 37 Федерального закона «О защите конкуренции» коммерческие организации за нарушение антимонопольного законодательства несут ответственность, предусмотренную законодательством Российской Федерации.

В соответствии с частью 2 статьи 14.33 КоАП РФ недобросовестная конкуренция, 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 дисквалификации 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 части 1 статьи 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.

Наличие обстоятельств, объективно препятствующих ООО «ЗМ-Урал» надлежащему соблюдению требований антимонопольного законодательства, Челябинским УФАС России не выявлено.

Вина ООО «ЗМ-Урал» выразилась в несоблюдении норм действующего законодательства при размещении информации на интернет-ресурсе www.zm-ural.ru.

У ООО «ЗМ-Урал» отсутствовали препятствия и имелась возможность для соблюдения антимонопольного законодательства, а именно для соблюдения части 2 статьи 14 Федерального закона «О защите конкуренции», однако ООО «ЗМ-Урал» не приняло необходимых и достаточных мер по соблюдению антимонопольного законодательства.

При таких обстоятельствах ООО «ЗМ-Урал» признается виновным в совершении административного правонарушения по части 2 статьи 14.33 КоАП РФ.

Обстоятельств, исключающих вину ООО «ЗМ-Урал» в совершении данного административного правонарушения, а также обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении при совершении данного административного правонарушения, не установлено.

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

В соответствии с частью 3.2 статьи 4.1 КоАП РФ при наличии исключительных обстоятельств, связанных с характером совершенного административного правонарушения и его последствиями, имущественным и финансовым положением привлекаемого к административной ответственности юридического лица, должностное лицо, рассматривающее дело об административных правонарушениях может назначить наказание в виде административного штрафа в размере менее минимального размера административного штрафа, предусмотренного соответствующей статьей или частью статьи раздела II Кодекса об административных правонарушениях, в случае, если минимальный размер административного штрафа для юридических лиц составляет не менее ста тысяч рублей.

Согласно части 3.3. статьи 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания в соответствии с частью 3.2 статьи 4.1 размер административного штрафа не может составлять менее половины минимального размера административного штрафа, предусмотренного для юридических лиц соответствующей статьей или частью статьи раздела II настоящего Кодекса.

С учетом изложенного, принимая во внимание, что ООО «ЗМ-Урал» ранее к административной ответственности не привлекалось, при рассмотрении дела № 30-08/2015 приняло меры по прекращению использования спорных обозначений на интернет-ресурсе www.zm-ural.ru, согласно сведениям из единого

государственного реестра субъектов малого и среднего предпринимательства является микропредприятием, а также руководствуясь принципом соразмерности административного наказания, обществу может быть назначено наказание менее минимального размера административного штрафа, предусмотренного санкцией части 2 статьи 14.33 КоАП РФ в соответствии с частями 3.2, 3.3 статьи 4.1 КоАП РФ, а именно – административный штраф в размере пятидесяти тысяч рублей.

Руководствуясь статьями 4.1, 23.48, 29.9, а также частью 2 статьи 14.33 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать ООО «ЗМ-Урал» (ОГРН 1087422000115, ИНН 7422041657, КПП 741301001, зарегистрировано по адресу: Челябинская обл., г.Озерск, ул.Октябрьская, 42 «А», стр.7, пом.1) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 14.33 КоАП РФ.

2. Применить к ООО «ЗМ-Урал» административное наказание в виде административного штрафа за недобросовестную конкуренцию по части 2 статьи 14.33 КоАП РФ в размере 50 000 (пятьдесят тысяч) рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, 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.

Сумма штрафа должна быть перечислена в доход федерального бюджета по следующим реквизитам: КБК 16111602010016000140 ОКТМО 75701000 на счет органа федерального казначейства: УФК по Челябинской области (для Челябинского УФАС России) ГРКЦ ГУ Банка России по Челябинской области, БИК 047501001, р/с 40101810400000010801, ИНН 7453045147, КПП 745301001.

В силу части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа, но не менее одной тысячи рублей, либо административный арест на срок до пятнадцати суток, либо обязательные работы на срок до пятидесяти часов.

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 срока, указанного в части 1 или 1.1 настоящей статьи, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют в течение десяти суток, а в случае, предусмотренном частью 1.1 настоящей статьи, в течение одних суток постановление о наложении

административного штрафа с отметкой о его неуплате судебному приставу-исполнителю для исполнения в порядке, предусмотренном федеральным законодательством.

В соответствии с частью 7 статьи 21 Федерального закона Российской Федерации от 02.10.2007 № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве» постановление о наложении штрафа может быть предъявлено к исполнению в течение двух лет со дня их вступления в законную силу.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 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.

После уплаты штрафа просим представить в Челябинское УФАС России копию платежного документа (факс (351) 263-18-39; электронная почта: to74@fas.gov.ru).