

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу № 063/04/14.33-804/2020 об административном правонарушении

19 ноября 2020г.
Самара

г.

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Самарской области <...>, рассмотрев протокол и материалы административного дела № 063/04/14.33-804/2020, возбужденного в отношении директора Общества с ограниченной ответственностью «Полезный продукт» (443013, г. Самара, ул. Киевская, д. 1Г, офис 215А, ОГРН 1186313058469, ИНН 6317126148) – <...> (<...>) по факту недобросовестной конкуренции, выразившейся в производстве и реализации моментальных зерновых каш с использованием обозначения «ЗДОРОВИЦА» на упаковках продукции, сходного до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 174334 «ЗДРАВИЦА», правообладателем которого является ООО ТД «Моя земля», что является нарушением п. 1 ст. 14.6 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), в отсутствие представителя директора ООО «Полезный продукт» – <...> по доверенности № 52 от 25.05.2020г. (направлено ходатайство о рассмотрении дела в его отсутствие (вх. № 1032-з от 11.11.2020 г.),

УСТАНОВИЛ:

В соответствии с положениями пункта 3 части 2 статьи 39 Закона о защите конкуренции основанием для возбуждения и рассмотрения антимонопольного дела явилось обнаружение антимонопольным органом признаков нарушения антимонопольного законодательства, а именно, по заявлению ООО «Торговый дом «Моя земля» (исх. б/н б/д / вх. № 397 от 23.01.2020г.) в отношении ООО «Полезный продукт» (ИНН 6317126148) и ООО «Полезный продукт» (ИНН 6312158756) на наличие признаков недобросовестной конкуренции.

Из заявления следовало, что ООО «Торговый Дом «Моя Земля» (далее – Общество, - Правообладатель) зарегистрировано 10.08.2016г. Основным видом деятельности Общества является «Торговля оптовая прочими пищевыми продуктами» (ОКВЭД 46.38.2).

Общество с 16.02.2018г., согласно договору от 16.02.2018г. № РД0244237 является правообладателем товарного знака "ЗДРАВИЦА" по свидетельству № 174334 с датой приоритета от 09.09.1996г. в отношении товаров и услуг 03 и 30 классов МКТУ, а именно:

03 - косметические средства для ухода за кожей; косметические маски.

30 - зерновые продукты; кондитерские изделия мучные; мучные продукты; мучные изделия; хлеб, хлеб из пресного теста.

ООО «Торговый дом «Моя земля» стало известно, что ООО «Полезный продукт» (г. Самара, Смышляевское шоссе, д. 1а) производит и осуществляет реализацию моментальных каш на упаковке, которых размещен товарный знак «ЗДОРОВИЦА» № 668337, сходный до степени смешения с товарным знаком «ЗДРАВИЦА», правообладателем которого является ООО «Торговый Дом «Моя земля».

Согласно экспертному заключению, патентного поверенного Голикова А.П. от 18.06.2019г. по вопросу о сходстве до степени смешения товарного знака

«ЗДОРОВИЦА» (№668337) с товарным знаком «ЗДРАВИЦА» (№ 174334) следует, что фантазийное слово (обозначение) «ЗДОРОВИЦА» (словесный товарный знак № 668337) является сходным до степени смешения со словом «Здравица» (словесный товарный знак № 174334) по признакам звукового (фонетического), смыслового (семантического) и графического (визуального) сходства.

Кроме того, при производстве экспертизы заявленного обозначения требованиям законодательства Федеральным институтом промышленной собственности с целью регистрации товарного знака «ЗДОРОВИЦА» (№668337) ООО «Полезный продукт» (443050, г. Самара, Смышляевское шоссе, 1а, оф. 2) было отказано в его регистрации для товаров 30 класса (в том числе для зерновых продуктов и каш) и большей части услуг 35 класса.

Отказ (№ 2017704412/50(Z17000780) ООО «Полезный продукт» в регистрации товарного знака «ЗДОРОВИЦА» (№668337) вызван тем, что в 30 классе уже существует зарегистрированный товарный знак №174334 «ЗДРАВИЦА» правообладателем которого является ООО «Торговый Дом «Моя земля» и товарный знак № 668337 «ЗДОРОВИЦА» является сходным с товарным знаком № 174334 «ЗДРАВИЦА».

ООО «Торговый Дом «Моя земля», использует товарный знак №174334 «ЗДРАВИЦА» в своей предпринимательской деятельности для товаров 30 класса МКТУ, то есть для индивидуализации которых указанный товарный знак зарегистрирован - для зерновых продуктов (каш моментального приготовления).

ООО «Полезный продукт» производит, реализует, а также рекламирует в сети Интернет на интернет сайтах: <http://z-produkt.ru>, <https://www.kashisamara.com> зерновые продукты (каши моментальные) для индивидуализации которых используется обозначение «ЗДОРОВИЦА».

Согласно сведениям, на упаковке моментальных каш «ЗДОРОВИЦА» ее производителем является ООО «Полезный продукт» (443050, г. Самара, Смышляевское шоссе, д.1 а).

Как стало известно Заявителю, по одному адресу (443050, г. Самара, Смышляевское шоссе, д.1 а), фактически находятся одновременно две организации с наименованием «Полезный продукт»:

- ООО «Полезный продукт» ИНН: 6312158756, ОГРН: 1166313055952 (443080, Самарская обл., г. Самара, ул. Московское шоссе, д. 47, лит. 1.6, пом. Н2/6)

- ООО «Полезный продукт» ИНН: 6317126148, ОГРН: 1186313058469 (443013 Самарская обл. г. Самара, ул. Киевская, д. 1г, оф. 215а)

При этом, в настоящее время в ЕГРЮЛ ООО «Полезный продукт» с местом нахождения: 443050, г. Самара, Смышляевское шоссе, д.1 а, отсутствует.

Заявитель полагал, что отсутствие четкой информации о производителе товара является нарушением ст. 14.2 Закона о защите конкуренции.

Согласно пункту 1 статьи 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 названной статьи. Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на товарный знак.

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, рекламируются в сети интернет, 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 (пункт 2 статьи 1484 ГК РФ). Согласно пункту 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.

ООО «Торговый Дом «Моя земля» являясь правообладателем товарного знака №174334 «ЗДРАВИЦА», права на его использование ООО «Полезный продукт» не предоставляло.

ООО «Полезный продукт» 29.08.2018 года зарегистрировало права на товарный знак "ЗДОРОВИЦА" по свидетельству № 668337 (дата приоритета от 08.02.2017г., дата публикации 29.08.2018г.) в отношении части услуг 35 класса МКТУ, перечисленных в свидетельстве, а именно:

35 - ведение автоматизированных баз данных; изучение рынка; информация и советы коммерческие потребителям (информация потребительская товарная); посредничество коммерческое (обслуживание); предоставление деловой информации через веб-сайты; услуги по сравнению цен.

Между тем, указанный товарный знак № 668337 «ЗДОРОВИЦА» не дает права ООО «Полезный продукт» размещать его на товарах - продуктах питания, а именно на упаковках для каш и в их рекламе, так как он не зарегистрирован для этого вида товаров.

Заявитель полагал, что в действиях ООО «Полезный продукт» по использованию обозначения (т/з № 668337) «ЗДОРОВИЦА» на упаковках зерновых каш в отношении 30 класса МКТУ присутствуют признаки нарушения ст. 14.6 Закона о защите конкуренции.

Комиссией Самарского УФАС России по рассмотрению антимонопольного дела также установлено, что на Интернет-сайте <https://www.kashisamara.com> размещена информация о реализации в том числе каши «ЗДОРОВИЦА», указан номер телефона – 8-927-203-02-70 и адрес: г. Самара, Смышляевское шоссе, 1а.

Из ответа ПАО «МегаФон» (вх. № 1125-з от 14.02.2020) следовало, что договор на оказание услуг связи от 27.11.2018г. № 5179698 по обслуживанию номера телефона 8-927-203-02-70 заключен с ИП <...>

Из ответа ИП <...> (вх. № 1312-з от 21.02.2020) следовало, что разработчиком и администратором Интернет-сайта <https://www.kashisamara.com> является ИП <...>

Также из ответа ИП <...> следовало, что им был заключен с ООО «Полезный продукт» (ИНН 6317126148) договор поставки от 01.11.2018г. № 2 произведенной Обществом продукции. С разрешения ООО «Полезный продукт» создал Интернет-сайт <https://www.kashisamara.com> с целью реализации, произведенной Обществом продукции. Отношения к изготовлению каши «ЗДОРОВИЦА» и дизайну упаковки каши «ЗДОРОВИЦА» не имеет.

На Интернет-сайте <http://z-produkt.ru> размещена информация о реализации в том числе каши «Здоровица». В разделе контакты имеется следующая информация: ООО «Полезный продукт», 443013, г. Самара, ул. Киевская, д. 1Г, офис № 215А. Почтовый адрес: 443009, г. Самара, а/я 2358 для <...>, ИНН/КПП <...>.

Кроме того, Самарским УФАС России была выявлена следующая информация в Интернете:

1. «Каша Здоровица Смышляевское ш., 1А Самара Ближайшая станция метро Юнгородок +7(927)203-02-70», «Полезный продукт Смышляевское ш., 1А Самара Ближайшая станция метро Юнгородок +7(846)977-80-21» на Интернет-сайте <https://yandex.ru>;

2. «Полезный продукт ООО, Продукты из сои, диетические Местоположение: Россия, Смышляевское шоссе, 1а +7(846)977-80-20 +7(846)977-80-21» «О компании Полезный продукт ООО расположен в городе Самара по следующему адресу: Самара, Смышляевское шоссе, 1а, Этаж 1, почтовый индекс 443009. Основная деятельность – производственная фирма. Полезный Продукт ООО размещена(а) в категории – «Производство и промышленность у фирмы есть свой сайт - z-produkt.ru. Телефон(ы) для связи: +7(846)977-80-20 +7(846)977-80-21...» на Интернет-сайте <http://orgmap.ru>.

Из ответа ООО «Жигули-Телеком» (вх. № 1224-з от 18.02.2020) следовало, что номера телефонов: 977-80-18,20,21 принадлежат ООО «Полезный продукт» (ИНН 6317126148), согласно договору об оказании услуг связи от 05.09.2018г. № 1#0045534.

Из ответа АО «Региональный Сетевой Информационный Центр» (вх. № 1477-з от 27.02.2020) следовало, что администратором домена z-produkt.ru является ООО «Мегагрупп.ру».

Таким образом, было установлено, что Ответчиком по делу является ООО «Полезный продукт» (ИНН 6317126148).

В отношении ИП <...> и ООО «Мегагрупп.ру» заявлений не подавалось, в связи с чем, наличие конкурентах отношений не устанавливалось.

Из ответа ООО «Полезный продукт» (ИНН 6317126148) (вх. № 1587-з от 02.03.2020г.; вх. № 1531-з от 28.02.2020г.) следовало, что основным видом деятельности Общества является производство сухарей, печенья и прочих сухарных хлебобулочных изделий длительного хранения; производство рационов питания и пайков; производство прочих продуктов питания, не включенных в другие группировки; торговля оптовая хлебобулочными изделиями.

Общество является производителем хлебцев хрустящих и каш быстрого приготовления от зерна до фасовки. Зерно получает от фермеров, крупы от оптовых поставщиков.

Основными покупателями Общества являются: ИП <...>, ООО «Лас-Флорес групп», ИП <...>.

Название продукции защищено договором авторского права от 11.07.2018г. № 1, свидетельством РАО от 09.12.2019г. № 019-009269 о депонировании произведения, свидетельством № 668337 на товарный знак «ЗДОРОВИЦА», декларацией о соответствии ЕАЭС №RU Д- RU.AE56. B.04386/19.

Разработку дизайна упаковки каш осуществляет ООО «Полиграфический дом «ДСМ» на основании договора от 01.07.2018г. № 180701001.

Также из ответа ООО «Полезный продукт» следовало, что ООО «Торговый дом «Моя земля» не осуществляет деятельность по производству зерновых каш, а закупает их и перепродает.

Однако, данный довод был опровергнут, представленной в материалы дела в рамках ДСП Декларацией о соответствии за 2016, 2017, 2019 года, согласно которой ООО ТД «Моя земля» является изготовителем пищевой продукции - каши зерновой «ЗДРАВИЦА».

Кроме того, решением Кировского районного суда по делу № 2-3880/18 от 26.09.2018г. по иску <...> (директор ООО «Торговый дом «Моя земля») к ООО «Полезный продукт» о запрете использования объекта авторского права – дизайна упаковки и логотипа каш «Здравица» установлено, что дизайн упаковки каши «Здравица» и каши «ЗДОРОВИЦА» отличается существенным образом.

Согласно письменным пояснениям ООО «Полезный продукт» (ИНН 6317126148) (вх. № 6499-з от 10.07.2020г.) следовало, что о факте производства ООО «Полезный продукт» (ИНН 6312158756) каш для ООО ТД «Моя земля» в спорных упаковках, на которых впоследствии клеивался производитель, Ответчику стало известно от

представителя ООО «Полезный продукт» (ИНН 6312158756) при согласовании условий договора об отчуждении исключительных прав на дизайн упаковки каши «ЗДОРОВИЦА».

Также ООО «Полезный продукт» (ответчик по антимонопольному делу) стало известно, что ранее ООО ТД «Моя земля» предъявляло к ООО «Полезный продукт» (ИНН 6312158756) претензии в отношении дизайна упаковки в судебном порядке, однако решением Кировского районного суда по делу № 2-3880/18 от 26.09.2018г. в удовлетворении данных претензий было отказано.

В связи с чем, ООО «Полезный продукт» (ИНН 6312158756) привлечено к участию в деле в качестве заинтересованного лица.

Из письменных пояснений ООО «Полезный продукт» (ИНН 6312158756) (вх. № 7721-3 от 13.08.2020г.) следовало, что Общество производством и реализацией каш быстрого приготовления не занимается. Каши «ЗДОРОВИЦА» выпускались с 01.11.2016г. По договору об отчуждении исключительных прав № 2 от 03.08.2019г. передано право на дизайн упаковки каши «ЗДОРОВИЦА». Упаковочное полотно получено от ООО «Контрольный пакет» по товарной накладной от 31.10.2016г. № 1-1937.

Из письменных пояснений бывшего директора ООО «Полезный продукт» (ИНН 6312158756) <...> следовало, что в первом квартале 2016 года к нему обратился <...> по доверенности от МПО «Моя земля» с предложением заключить договор поставки под СТМ, с указанием личного электронного адреса <...> По условиям договора МПО «Моя земля» вносит 50% предоплату после получения готового образца упаковочного полотна. Общество Полезный продукт (ИНН 6312158756) заказало, оплатило и получило некоторое количество упаковочного полотна, однако возникли разногласия по качеству и стоимости. <...> взял одну бобину упаковочного полотна для проведения экспертизы качества и стоимости. В результате дальнейших переговоров между <...> и <...> возникли экономические разногласия, завершившиеся разрывом договорных отношений. Образцы упаковочного полотна <...> не возвратил ООО «Полезный продукт», сам договор не сохранился.

Согласно разъяснениям, данным в Обзоре правоприменительной практики контрольно-надзорной деятельности Федеральной службы по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека за 3 квартал 2017 года, требования, предъявляемые к указанию в маркировке наименования и места нахождения изготовителя пищевой продукции, уполномоченного изготовителем лица, импортера, установлены в части 4.8 статьи 4 технического регламента Таможенного союза «Пищевая продукция в части ее маркировки» (ТР ТС 022/2011). Согласно пункту 2 части 4.8 статьи 4 в информации, предоставляемой потребителю (приобретателю), следует использовать официально зарегистрированное наименование и место нахождения (адрес, включая страну) изготовителя. При несовпадении с адресом изготовителя также указывают адрес(а) производств(а) и лица, уполномоченного изготовителем на принятие претензий от потребителей (приобретателей) на ее территории (при наличии). Таким образом, по мнению Ответчика, допускается указание адреса производства на упаковке товара.

Однако, часть 1 статьи 14.8 КоАП РФ устанавливает административную ответственность за нарушение права потребителя на получение необходимой и достоверной информации о реализуемом товаре (работе, услуге), об изготовителе, о продавце, об исполнителе и о режиме их работы.

В соответствии со 23.49 КоАП РФ Федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий федеральный государственный надзор в области защиты прав потребителей, рассматривает дела об административных правонарушениях,

предусмотренных 14.8 КоАП РФ.

Возбуждение и рассмотрение административных дел за нарушение прав потребителей (статья 14.8 КоАП РФ) не входит в компетенцию антимонопольных органов.

Из ответа ООО «Торговый дом «Моя земля» (вх. № 1384-з от 25.002.2020) следовало, что в подтверждение информации о введение потребителей в заблуждение (смешение) представлены письма покупателей: ИП <...> от 21.02.2020г. № 1, ИП <...> от 21.02.2020г., ИП <...> от 28.10.2019г., ИП Алтын от 21.02.2020г. № 19, ИП <...> от 13.12.2019г.

ООО «Полезный продукт» (ответчик по антимонопольному делу) в письменных дополнениях (исх. № 23 от 28.05.2020г.) указывал на то, что ООО ТД «Моя земля» не обладает исключительными правами в отношении дизайна упаковки моментальной каши «ЗДОРОВИЦА», поскольку этот дизайн был создан по заказу ООО «Полезный продукт».

Однако, ООО ТД «Моя земля» 04.08.2020г. в материалы дела представило ходатайство (вх. № 7342-з от 04.08.2020г.) согласно которому, Общество просит Комиссию Самарского УФАС России принять отказ от части требований, изложенных в заявлении, а именно от требований в отношении использования Ответчиком упаковок.

Комиссия Самарское УФАС России пришла к следующим выводам.

Как следует из пункта 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции, конкуренция - это 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.

Согласно пункту 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции недобросовестная конкуренция - это 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.

Основанием для признания действий недобросовестной конкуренцией необходимо наличие в таких действиях всех признаков недобросовестной конкуренции, указанных в пункте 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с пунктом 5 статьи 4 Закона о защите конкуренции хозяйствующий субъект - это 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 пункте 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции предусмотрено, что 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.

Запрет действий, способных вызвать смешение, основан на положениях статьи 10.bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883, согласно которым запрещаются любые действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента.

Под смешением в целом следует понимать ситуацию, когда потребитель одного товара (услуги) отождествляет его с другим товаром (услугой) либо допускает, несмотря на заметные отличия, производство двух указанных товаров (оказание услуг) одним лицом. Таким образом, при смешении возникает риск введения потребителя в заблуждение относительно производителя товара (лица, оказывающего услуги).

Следовательно, для признания действий хозяйствующего субъекта недобросовестной конкуренцией такие действия должны одновременно: совершаться хозяйствующим субъектом-конкурентом; быть направленными на получение преимуществ в предпринимательской деятельности; противоречить законодательству, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости; причинять (иметь возможность причинять) убытки другому хозяйствующему субъекту конкуренту либо наносить (иметь возможность наносить) вред его деловой репутации (причинение вреда).

При этом установлению подлежит вся совокупность вышеназванных обстоятельств, поскольку при недоказанности хотя бы одного из элементов состава действия лица не могут быть признаны актом недобросовестной конкуренции.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что все признаки недобросовестной конкуренции, содержащиеся в пункте 9 части 4 Закона о защите конкуренции, присутствуют в действиях ООО «Полезный продукт»:

1. Согласно краткому отчету (обзору) по анализу состояния конкурентной среды по делу № 063/01/14.6-212/2020 от 19.08.2020г. ООО ТД «Моя земля» (Заявитель) и ООО «Полезный продукт» (Ответчик) являются хозяйствующими субъектами – конкурентами.

2. Направленность на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности выразилась во введении в гражданский оборот моментальных зерновых каш «ЗДОРОВИЦА», с использованием обозначения «ЗДОРОВИЦА», которое является сходным с товарным знаком № 174334 «ЗДРАВИЦА», который использует Заявитель на упаковках моментальных зерновых каш «ЗДРАВИЦА», что способно привести к смешению с товаром Заявителя, результатом чего является ошибочный выбор потребителя при приобретении товара, когда он принимает товар одного производителя за товар другого производителя, либо полагает, что оба товара производит одно лицо.

3. Противоречие законодательству выражается в нарушении статьи 10.bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883, запрещающей 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.

4. Указанные действия Общества способны причинить убытки Заявителю, поскольку создание смешения на рынке влечет отток потребительского спроса от товара Заявителя к товару конкурента, оформление которого является сходным с товарным знаком № 174334 «ЗДРАВИЦА», который использует Заявитель на упаковках моментальных зерновых каш «ЗДРАВИЦА», и, как следствие, уменьшение прибыли, на которую мог бы рассчитывать Заявитель при обычных условиях гражданского оборота.

При указанных обстоятельствах, Комиссия пришла к выводу, что:

- действия ООО «Полезный продукт» по производству и реализации моментальных зерновых каш с использованием обозначения «ЗДОРОВИЦА» на упаковках продукции, сходного до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 174334 «ЗДРАВИЦА», свидетельствуют о нарушении пункта 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции, что является нарушением п. 1 ст. 14.6 Закона о защите конкуренции.

В соответствии со статьей 48.1 Закона о защите конкуренции Комиссия Самарского УФАС России приняла заключение об обстоятельствах дела и направила его копии в адрес Заявителя и Ответчика.

От Заявителя и Ответчика поступили пояснения относительно доводов, изложенных в заключении об обстоятельствах дела, которые приобщены к материалам дела, и дана оценка в решении Комиссии.

Ответчик в ответ на заключение об обстоятельствах дела представил приказ № 19 от 17.08.2020г. о прекращении производства моментальных каш с товарным знаком «ЗДОРОВИЦА» и акт об уничтожении мягкой упаковки.

За данное административное правонарушение частью 2 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность.

В соответствии со статьей 2.4. Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

Согласно Примечанию, к статье 2.4. КоАП РФ «...совершившие административные правонарушения в связи с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций руководители и другие работники иных организаций, а также лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, несут ответственность как должностные лица...».

<...> является директором ООО «Полезный продукт» и осуществляет общее руководство и организацию деятельности Общества, а также несет персональную ответственность за деятельность возглавляемого Общества, что подтверждается выпиской из ЕГРЮЛ, решением о создании Общества от 26.06.2018г., приказом № 1 от 26.06.2018 г. о назначении на должность.

Принимая во внимание, что для выяснения всех обстоятельств административного правонарушения необходимо истребовать доказательства, что требовало значительных временных затрат, 17.09.2020г., начальником отдела контроля рекламного законодательства Корцовой Е.В. было вынесено определение о возбуждении дела № 063/04/14.33-804/2020 об административном правонарушении и проведении административного расследования (исх. № 1171/8 от 18.09.2020г.), с датой составления протокола на 15.10.2020г.

02.10.2020г. в материалы дела поступили документы, запрошенные определением

(исх. № 11771/8 от 17.09.2020г.).

Определением от 15.10.2020 г. срок проведения административного расследования продлен на месяц в связи с необходимостью дополнительного исследования материалов дела (исх. № 12725/8).

В адрес <...> было направлено уведомление о составлении протокола об административном правонарушении по делу № 063/04/14.33-804/2020 (исх. № 112726/8 от 15.10.2020 г.), содержащее дату составления протокола 06.11.2020 г. в 14.00.

06.11.2020г. составлен протокол по делу об административном правонарушении (исх. № 13637/8 от 06.11.2020г.). Протокол составлен в присутствии представителя ООО «Полезный продукт» - <...> по доверенности б/н от 01.10.2020г.

09.11.2020г. вынесено определение о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении (исх. № 13733/8 от 09.11.2020г.) на 19.11.2020г.

В адрес Самарского УФАС России поступило ходатайство директора ООО «Полезный продукт» - <...> (вх. № 1032-з от 11.11.2020г.) о рассмотрении дела без его участия.

Рассмотрев дело № 063/04/14.33-804/2020, с учетом представленных директором ООО «Полезный продукт» <...> документов и письменных пояснений, прихожу к выводу о том, что совершение административного правонарушения установлено и доказано, исходя при этом из следующего:

Статьей 1.2. КоАП РФ закреплены задачи законодательства об административных правонарушениях: «...защита личности, охрана прав и свобод человека и гражданина, охрана здоровья граждан, санитарно-эпидемиологического благополучия населения, защита общественной нравственности, охрана окружающей среды, установленного порядка осуществления государственной власти, общественного порядка и общественной безопасности, собственности, защита законных экономических интересов физических и юридических лиц, общества и государства от административных правонарушений, а также предупреждение административных правонарушений».

В соответствии со статьей 1.5. КоАП РФ лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина. Лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, считается невиновным, пока его вина не будет доказана в порядке, предусмотренном настоящим Кодексом, и установлена вступившим в законную силу постановлением судьи, органа, должностного лица, рассмотревшего дело. Лицо, привлекаемое к административной ответственности, не обязано доказывать свою невиновность, за исключением случаев, предусмотренных примечанием к настоящей статье. Неустранимые сомнения в виновности лица, привлекаемого к административной ответственности, толкуются в пользу этого лица.

Согласно статье 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. 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.

Директор ООО «Полезный продукт» <...> имел возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых КоАП РФ предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Факт совершения правонарушения директором ООО «Полезный продукт» <...> подтверждается материалами дела № 063/04-14.33-804/2020: протоколом об административном правонарушении от 06.11.2020г. по делу № 063/04/14.33-804/2020, решением Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Самарской области (исх. № 11753/8 от 17.09.2020г.) по делу № 063/01/14.6-212/2020, а также другими материалами административного дела.

Оценивая собранные по делу доказательства, нахожу действия директора ООО «Полезный продукт» <...> верно квалифицированными по части 2 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, как недобросовестная конкуренция, выразившиеся в производстве и реализации моментальных зерновых каш с использованием обозначения «ЗДОРОВИЦА» на упаковках продукции, сходного до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 174334 «ЗДРАВИЦА», правообладателем которого является ООО ТД «Моя земля».

Место совершения нарушения – 443013, г. Самара, ул. Киевская, д. 1Г, офис 215А; время совершения нарушения – 23.01.2020г. (дата обращения с заявлениями в антимонопольный орган) по 17.08.2020г. (приказ № 19 от 17.08.2020г. о прекращении производства моментальных каш с товарным знаком «ЗДОРОВИЦА» с актом об уничтожении мягкой упаковки).

Решая вопрос о виде и размере административного наказания, учитываются отягчающие и смягчающие обстоятельства.

В соответствии со ст. 4.2 КоАП РФ директору ООО «Полезный продукт» <...> учтены смягчающие ответственность обстоятельства:

- оказание лицом, совершившим административное правонарушение, содействия органу, уполномоченному осуществлять производство по делу об административном правонарушении, в установлении обстоятельств, подлежащих установлению по делу об административном правонарушении,
- совершение административного правонарушения впервые.

Отягчающие административную ответственность обстоятельства, не установлены.

На основании изложенных обстоятельств, нахожу возможным назначить директору ООО «Полезный продукт» <...> административное наказание по части 2 статьи 14.33 КоАП РФ за недобросовестную конкуренцию, выразившуюся в производстве и реализации моментальных зерновых каш с использованием обозначения «ЗДОРОВИЦА» на упаковках продукции, сходного до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 174334 «ЗДРАВИЦА», правообладателем которого является ООО ТД «Моя земля».

Санкция части 2 статьи 14.33 КоАП РФ предусматривает наложение административного штрафа на должностных лиц в размере двадцати тысяч рублей либо дисквалификацию на срок до трех лет.

Самарское УФАС России полагает, что характер административного правонарушения, предусмотренного статьей 14.33 КоАП (недобросовестная конкуренция), степень общественной опасности охраняемым государством интересам в области конкуренции, не позволяют сделать вывод о его малозначительности, поскольку существует объективная угроза основам рыночных экономических отношений, развитию конкурентной среды.

Таким образом, должностное лицо Самарского УФАС России не находит оснований для применения положений статьи 2.9 КоАП РФ и освобождения лица от

административной ответственности.

Малозначительность в совершенном директором ООО «Полезный продукт» - <...> административном правонарушении не установлена. Таким образом, основания для освобождения директора ООО «Полезный продукт» <...> от административной ответственности согласно статье 2.9 КоАП РФ отсутствуют.

Руководствуясь статьёй 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», статьями 4.1 — 4.3, частью 2 статьи 14.33, статьями 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать директора ООО «Полезный продукт» (443013, г. Самара, ул. Киевская, д. 1Г, офис 215А, ОГРН 1186313058469, ИНН 6317126148) – <...> (<...>) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 2 статьи 14.33 КоАП РФ.

2. Применить к директору ООО «Полезный продукт» (443013, г. Самара, ул. Киевская, д. 1Г, офис 215А, ОГРН 1186313058469, ИНН 6317126148) – <...> (<...>) за осуществление недобросовестной конкуренции меру ответственности в виде административного штрафа в размере 20 000 (двадцать тысяч) рублей 00 копеек.

Частью 1 статьи 32.2. КоАП РФ предусмотрено, что 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 РФ.

На основании части 5 статьи 3.5. КоАП РФ сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

Сумма штрафа, вынесенного за нарушение антимонопольного законодательства, зачисляется в полном объеме на следующие реквизиты:

ИНН 6315802344

КПП 631601001

КБК 161 1 16 01141 01 0033 140

Р/с 40101810822020012001 в Отделение Самара

БИК 043601001

Л/с 04421188490 в УФК по Самарской области.

Получатель: УФК по Самарской области (Управление Федеральной антимонопольной службы по Самарской области)

ОКТМО 36701330

УИН 16100500000000761038

Управление Федеральной антимонопольной службы по Самарской области

Назначение платежа: административный штраф в соответствии с ч. 2 ст. 14.33 КоАП РФ согласно постановлению от 19.11.2020 г. о наложении штрафа по делу № 063/04/14.33-804/2020.

Согласно ст. 30.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении, вынесенное должностным лицом, совершенное юридическим лицом или лицом, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, обжалуется в арбитражный суд в соответствии с арбитражным процессуальным законодательством.

Заместитель руководителя Управления

<...>

