

(исх. №ЦА/5353 от 01.03.2010)

ПОСТАНОВЛЕНИЕ
о наложении штрафа по делу об административном правонарушении
№ 1 14.33/718-09

25 февраля 2010 года. г. Москва

Я, Заместитель руководителя Федеральной антимонопольной службы Цыганов Андрей Геннадьевич, рассмотрев в отсутствие законного представителя ООО «Наше дело», уведомленного надлежащим образом, о дате, времени и месте рассмотрения дела № 1 14.33/718-09 об административном правонарушении, протокол и материалы дела № 1 14.33/718-09 об административном правонарушении, возбуждённого в отношении ООО «Наше дело» (440015, г. Пенза, ул. Совхозная, д.15-Г, ОГРН/ИНН/КПП 1065835014343/5835065092/583501001),

УСТАНОВИЛ:

На товарном рынке Российской Федерации мясных замороженных полуфабрикатов реализуются пельмени «МЕДВЕЖЬЕ УШКО», производителем которых является ЗАО «ПОКОМ», а также пельмени «МЕДВЕЖЬЯ ЛОЖКА» производителем которых является ООО «Наше дело».

Упаковка пельменей «МЕДВЕЖЬЕ УШКО» производства ЗАО «ПОКОМ» охраняется комбинированным товарным знаком по свидетельству № 376885, а также комбинированным товарным знаком по свидетельству № 262986, правообладателем которых является ЗАО «ПОКОМ – НЕДВИЖИМОСТЬ», ЗАО «АБИ Продакт», ЗАО «ПОКОМ – НЕДВИЖИМОСТЬ» и ЗАО «ПОКОМ», в силу пункта 4 статьи 9 Закона «О защите конкуренции» составляют одну группу лиц, поскольку ЗАО «АБИ Продакт» осуществляет функции единоличного исполнительного органа в ЗАО «ПОКОМ – НЕДВИЖИМОСТЬ» и ЗАО «ПОКОМ». При этом, ЗАО «ПОКОМ» начал осуществлять реализацию на территории Российской Федерации пельменей «МЕДВЕЖЬЕ УШКО» с применением на упаковке товара комбинированных обозначений, охраняемых указанными свидетельствами на товарные знаки задолго до начала реализации пельменей «МЕДВЕЖЬЯ ЛОЖКА» ООО «Наше дело» с использованием спорной упаковки, что подтверждается в том числе представленной ЗАО «АБИ Продакт» справкой об объемах продаж пельменей «МЕДВЕЖЬЕ УШКО» производства ЗАО «ПОКОМ» за период с 2008 года по первое полугодие 2009 года № 01/06-13/1439 от 20.11.2009.

В декабре 2008 года к ООО «Наше дело» обратилось ООО «Росмарка» с предложением приобрести лицензию на использование ряда товарных знаков по 30 классу МКТУ (мороженое, пельмени, вареники). По итогам переговоров между ООО «Наше дело» и ООО «Росмарка» был заключен лицензионный договор на право использования словесного товарного знака «МЕДВЕЖЬЯ ЛОЖКА» по свидетельству № 339349, зарегистрированное в Роспатенте 03.04.2009 года № РД0048758.

Впоследствии, 26.02.2009, ООО «Наше дело» было получено письмо от ЗАО «ПОКОМ» с требованием прекратить выпуск и реализацию пельменей «МЕДВЕЖЬЯ ЛОЖКА» с использованием спорной упаковки, мотивировав требование обладанием ЗАО «ПОКОМ – НЕДВИЖИМОСТЬ» исключительными правами на комбинированный товарный знак «МЕДВЕЖЬЕ УШКО» по свидетельству № 262986. Данная мотивация была признана ООО «Наше дело» неубедительной поскольку товар, реализуемый ООО «Наше дело», был защищен словесным товарным знаком

«МЕДВЕЖЬЯ ЛОЖКА» по свидетельству № 339349.

В марте 2009 года ООО «Наше дело» получило повторное обращение от ЗАО «ПОКОМ» с требованием о прекращении незаконного использования ООО «Наше дело» комбинированного товарного знака по свидетельству №376885.

В ответном письме от 26.05.2009 № 22 ООО «Наше дело» указало на необходимость проведения экспертизы этикетки пельменей «МЕДВЕЖЬЯ ЛОЖКА» на предмет ее схожести до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 376885 и сообщило ЗАО «ПОКОМ» о прекращении использования спорной упаковки пельменей «МЕДВЕЖЬЯ ЛОЖКА», приложив новый дизайн упаковки.

Однако, в материалах дела имеются упаковки пельменей «МЕДВЕЖЬЯ ЛОЖКА» производства ООО «Наше дело» с датой изготовления 15.08.2009 и 07.09.2009, что подтверждается кассовыми и товарными чеками: ИП Сурьянинова Т.В. от 06.11.2009, ИП Коробасова Т.В. от 09.10.2009 и 03.11.2009.

Согласно справке, подготовленной специалистами Федерального института промышленной собственности Федеральной службы по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам (далее – Роспатент) от 10.09.2009 № 12/31-7362/41 комбинированное обозначение на упаковке пельменей «МЕДВЕЖЬЯ ЛОЖКА» может быть признано сходным до степени смешения с товарными знаками по свидетельствам №№ 262986, 376885, в силу того, что оно ассоциируется с указанными знаками в целом.

В месте с тем Роспатент отмечает, что в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации зарегистрирован товарный знак по свидетельству № 339349, право использования которого предоставлено ООО «Наше дело», данный товарный знак состоит из словесного элемента «МЕДВЕЖЬЯ ЛОЖКА» и не содержит изобразительного элемента. Однако, ООО «Наше дело» на упаковке пельменей «МЕДВЕЖЬЯ ЛОЖКА» использует указанный товарный знак в измененном виде, который, в результате такого изменения является сходным до степени смешения с товарными знаками по свидетельствам №№ 262986, 376885, принадлежащими ЗАО «ПОКОМ – НЕДВИЖИМОСТЬ».

Кроме того, Роспатент указывает, что предоставленное право на использование словесного товарного знака «МЕДВЕЖЬЯ ЛОЖКА» по свидетельству № 339349 не дает права ООО «Наше дело» на использование указанного товарного знака в составе обозначения сходного до степени смешения с товарными знаками другого правообладателя.

В силу статьи 1484 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака любым не противоречащим закону способом; 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.

Согласно части 3 статьи 1484 ГК РФ никто не вправе использовать без разрешения правообладателя сходные с его товарным знаком обозначения в отношении товаров, для индивидуализации которых товарный знак зарегистрирован, или однородных товаров, если в результате такого использования возникнет вероятность смешения.

ЗАО «ПОКОМ – НЕДВИЖИМОСТЬ» не предоставлял ООО «Наше дело» права на использование товарных знаков по свидетельствам №262986 и № 376885.

Согласно пункту 4 части 1 статьи 14 Закона «О защите конкуренции» не допускается недобросовестная конкуренция, связанная с продажей, обменом или

иным введением в оборот товара, если при этом незаконно использовались результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации продукции, работ, услуг.

Действия ООО «Наше дело» на товарном рынке Российской Федерации мясных замороженных полуфабрикатов, связанные с реализациейпельменей «МЕДВЕЖЬЯ ЛОЖКА» с использованием комбинированного изображения, которое является сходным до степени смешения с товарными знаками по свидетельствам №№ 262986, 376885, принадлежащими ЗАО «ПОКОМ – НЕДВИЖИМОСТЬ» 23 ноября 2009 года Комиссией ФАС России по делу 1 14/190-09 о нарушении антимонопольного законодательства были признаны недобросовестной конкуренцией, поскольку они нарушают пункт 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.06 № 135-ФЗ "О защите конкуренции".

В соответствии с частью 2 статьи 2.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых настоящим Кодексом или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению. ООО «Наше дело» имело возможность при выборе стиля оформления упаковкипельменей «МЕДВЕЖЬЯ ЛОЖКА» разработать дизайн упаковки, не являющийся сходным до степени смешения с товарными знаками по свидетельствам №№ 262986, 376885, принадлежащими ЗАО «ПОКОМ – НЕДВИЖИМОСТЬ», однако ООО «Наше дело» не совершило эти действия, таким образом вина ООО «Наше дело» установлена.

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.

Совокупный размер выручки ООО «Наше дело» за 2008 год от реализации всех производимых ООО «Наше дело» товаров составляет 20 316 000 рублей. ООО «Наше дело» осуществляет свою деятельность на товарном рынке Российской Федерации мясных замороженных полуфабрикатов. Выручка ООО «Наше дело» от указанной деятельности по итогам 2008 года составила 14 205 000 рублей.

На основании части 2 статьи 14.33 КоАП РФ максимально возможный административный штраф на ООО «Наше дело» составляет 2 130 750 рублей. Согласно части 4 статьи 3.5 КоАП РФ размер административного штрафа, исчисляемого исходя из суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, не может превышать одну двадцать пятую совокупного размера суммы выручки от реализации всех товаров (работ, услуг) за календарный год, предшествующий году, в котором было выявлено административное правонарушение, либо за предшествующую дате выявления административного правонарушения часть календарного года, в котором было выявлено административное правонарушение, если правонарушитель не осуществлял

деятельность по реализации товаров (работ, услуг) в предшествующем календарном году.

4% от совокупного размера выручки ООО «Наше дело» за 2008 год от реализации всех производимых обществом товаров составляет 812 640 тысяч рублей.

Таким образом, максимально возможный административный штраф ООО «Наше дело» составляет 812 640 тысяч рублей.

На основании пункта 3 статьи 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания юридическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

В соответствии с пунктом 1 статьи 4.3 КоАП РФ обстоятельством, отягчающим административную ответственность, является продолжение противоправного поведения, несмотря на требование уполномоченных на то лиц прекратить его. Необходимо учесть, что ООО «Наше дело» продолжало осуществлять противоправное поведение, несмотря на требование уполномоченных на то лиц, прекратить незаконное использование товарных знаков по свидетельствам №№ 262986, 376885, что является обстоятельством, отягчающим административную ответственность.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 4, пунктом 4 части 1 статьи 14, Закона о защите конкуренции, пунктом 3 статьи 4.1, пунктом 1 статьи 4.3, статьей 23.48, статьей 29.1, статьей 29.4, статьей 29.7, пунктом 1 части 1 статьи 29.9 и частью 2 статьи 14.33 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Применить к ООО «Наше дело» меры административного наказания в виде штрафа за недобросовестную конкуренцию в размере 487 584 (четыреста восемьдесят семь тысяч пятьсот восемьдесят четыре рубля) рублей.

2. Сумму штрафа надлежит уплатить по следующим реквизитам:

Получатель: ИНН 7703516539 КПП 770301001 УФК по г. Москве (для ФАС России)

КБК 16111633010010000140

ОКАТО 45286575000

Банк получателя Отделение 1 Московского ГТУ Банка России г. Москва

БИК 044583001

Расчетный счет 40101810800000010041

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

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

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок, предусмотренный настоящим Кодексом, влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного.

В соответствии со статьей 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по

делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд по месту рассмотрения дела, либо в вышестоящий орган или вышестоящему должностному лицу в течение 10 суток 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.

Заместитель руководителя А.Г. Цыганов