

## ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу

об административном правонарушении № 2-06/49-2015

02 октября 2015 г.

г. Пенза

Я, <...>, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 2-06/49-2015, возбужденного в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Хлебозавод № 1» город Каменка (ИНН 5802009007, ОГРН 1105802001106, Пензенская область, г. Каменка, площадь Кооперативная, 5, далее – ООО «Хлебозавод № 1», г. Каменка), при участии представителя, <...> действующего на основании доверенности <...>

### УСТАНОВИЛ:

На рассмотрение поступил протокол № 2-06/49-2015 от 17.09.2015 г. об административном правонарушении, предусмотренном частью 2 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), составленный ведущим специалистом-экспертом отдела антимонопольного контроля и естественных монополий Управления Федеральной антимонопольной службы по Пензенской области (далее – антимонопольный орган, Пензенское УФАС России) <...> в отношении ООО «Хлебозавод № 1», г. Каменка и материалы административного дела № 2-06/49-2015.

Из протокола об административном правонарушении следует, что Решением Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Пензенской области по рассмотрению дел о нарушении антимонопольного законодательства от 14.07.2015 по результатам рассмотрения дела № 2-03/13-2015 действия ООО «Хлебозавод № 1», г. Каменка, выразившиеся в недобросовестной конкуренции в результате незаконного использования для индивидуализации продукции собственного производства при реализации хлеба и хлебобулочных изделий изображения, сходного до степени смешения с товарным знаком конкурента, признаны, нарушением пункта 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

В соответствии с частью 1.2 статьи 28.1 - КоАП принятое Комиссией антимонопольного органа решение, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации, является поводом к возбуждению дел об административных правонарушениях, предусмотренных статьями 14.9, 14.31, 14.31.1-14.33 КоАП.

Факт совершения ООО «Хлебозавод № 1», г. Каменка действий, недопустимых в соответствии с антимонопольным законодательством Российской Федерации, доказан в ходе рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства и подтверждается представленными в деле доказательствами.

ОАО «Пензенский хлебозавод № 2» является обладателем исключительного права на товарный знак, зарегистрированный в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации, что подтверждается Свидетельством на товарный знак (знак обслуживания) № 389462 и приложением к свидетельству на товарный знак, приоритет товарного знака 31.01.2008, срок

действия истекает 31.01.2018 года.

Указанный товарный знак представляет собой комбинированное изображение, включающее графическую часть и словесный элемент. Графическое обозначение выполнено в виде округлого элемента, образованного частью незавершенного кольцевого элемента и стилизованного изображения колосьев. Внутри композиции со смещением в левый верхний угол размещено стилизованное изображение солнца. Словесный элемент «ПЕНЗХЛЕБОПРОДУКТ» расположен в нижней части кольцевого элемента, выполнен буквами русского алфавита. Колористическое решение товарного знака включает следующие цвета: зеленый, желтый, белый.

Согласно пункту 1 статьи 1477 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) под товарным знаком понимается обозначение, служащее для индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей, на которое признается исключительное право, удостоверяемое свидетельством на товарный знак.

В соответствии со статьей 1484 ГК РФ лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака любым не противоречащим закону способом (исключительное право на товарный знак), в том числе путем размещения товарного знака:

1) 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;

2) при выполнении работ, оказании услуг;

3) на документации, связанной с введением товаров в гражданский оборот;

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

5) в сети "Интернет", в том числе в доменном имени и при других способах адресации.

В соответствии с пунктом 3 указанной статьи 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.

Пунктом 4 части 1 статьи 14 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.

Согласно статье 4 Закона о защите конкуренции недобросовестной конкуренцией

признаются любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добросовестности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

Из имеющихся материалов установлено, что ООО «Хлебозавод № 1» г. Каменка и ОАО «Пензенский хлебозавод № 2» осуществляют производство и реализацию хлеба и хлебобулочных изделий на территории Пензенской области, что подтверждается документами, представленными сторонами по делу.

Материалами дела установлено, что период с мая 2013 по май 2015 года ООО «Хлебозавод № 1» г. Каменка совершило действия, выразившиеся в использовании при производстве и реализации (введении в оборот) продукции (хлеба и хлебобулочных изделий) изображения, сходного до степени смешения с товарным знаком № 389462, правообладателем которого является ОАО «Пензенский хлебозавод № 2».

Данное обстоятельство подтверждается вступившим в законную силу решением Арбитражного суда Пензенской области от 07.11.2014 года по делу № А49-3204/14, оставленным без изменения постановлением Одиннадцатого арбитражного апелляционного суда от 04.02.2015 г. и постановлением Суда по интеллектуальным правам от 09.04.2015 г. по указанному делу.

Согласно информации, предоставленной ООО «Хлебозавод № 1», г. Каменка (до октября 2013 года - Общество с ограниченной ответственностью «Каменский комбинат хлебобулочных изделий»), реализация продукции с изображением «Пензахлеб» началась 30 мая 2013, и нанесение указанного изображения осуществлялось на упакованную продукцию путем наклеивания самоклеящейся этикетки, содержащей данное изображение.

Логотип «Пензахлеб» был разработан ООО «Креативное бюро рекламы» в ходе выполнения им обязательств по договору № б/н от 18.01.2012 года на выполнение работ и оказание услуг, предметом которого являлась разработка корпоративного бренда. Согласно пункту 1.5 приложения № 1 указанного договора в создание атрибутов бренда входило создание логотипа.

Разработка указанного логотипа ООО «Креативное бюро рекламы» по заказу ООО «Хлебозавод № 1», г. Каменка подтверждается актом выполненных работ от 19.04.2013 г. к указанному договору, в котором содержится изображение логотипа «Пензахлеб», сходного до степени смешения с товарным знаком № 389462, правообладателем которого является ОАО «Пензенский хлебозавод № 2».

30 апреля 2013 года ООО «Хлебозавод № 1», г. Каменка заключило договор № 71/1 с ООО «Типография РОСТ», которой было поручено изготовить и поставить самоклеящиеся этикетки с содержанием указанного логотипа, что подтверждается приложениями, к данному договору, в которых содержатся образцы этикеток с логотипом «Пензахлеб», согласованные в июле 2013 года.

В ноябре 2013 года в рамках данного договора были утверждены самоклеящиеся

этикетки с надписью «Хлебозавод № 1», которые не содержат указанный логотип, что так же подтверждается приложениями к данному договору. Данные этикетки использовались одновременно с этикетками, содержащими логотип «Пензахлеб».

Приказом генерального директора ООО «Хлебозавод № 1», г. Каменка, № 79-П от 21.04.2014 года «О прекращении нанесения этикетки с логотипом на упаковку продукции», посредством закрашивания данного изображения непрозрачным красителем до размещения этикетки на упаковке.

Вместе с тем материалами дела установлено, что после издания указанного приказа ООО «Хлебозавод № 1», г. Каменка продолжало использовать изображение схожее до степени смешения с товарным знаком № 389462, правообладателем которого является ОАО «Пензенский хлебозавод № 2», для индивидуализации продукции собственного производства при реализации хлеба и хлебобулочных изделий

Данные факты, подтверждаются оригиналами упаковок продукции ООО «Хлебозавод № 1» г. Каменка с датами выработки 12.05.2015 года и 25.05.2015 года и оригиналами кассовых чеков, имеющихся в материалах дела.

Приказом № 70-П/1 от 28.05.2015 года генерального директора ООО «Хлебозавод № 1», г. Каменка был установлен запрет на передачу этикеток логотипом «Пензахлеб» со склада в производство.

В материалах дела имеются сведения, полученные от торговых сетей (ООО «Продукт-сервис», ООО «Агроторг» ООО «МЕТРО кэш энд Керри», ООО «Центр реструктуризации», ООО «Лента»), согласно которым по состоянию на июнь 2015 года в магазинах указанных торговых сетей не осуществляется реализация продукции ООО «Хлебозавод № 1», г. Каменка, которая содержит на этикетках логотип «Пензахлеб» с наличием стилизованного изображения солнца и колосков.

Однако информация о принятии ООО «Хлебозавод № 1», г. Каменка мер по изъятию из оборота продукции, маркированной логотипом, схожим до степени смешения с товарным знаком № 389462, правообладателем которого является ОАО «Пензенский хлебозавод № 2» у иных контрагентов не представлено.

Согласно части 1 статьи 1229 ГК РФ юридическое лицо, обладающее исключительным правом на средство индивидуализации (правообладатель) вправе использовать такое средство по своему усмотрению. Правообладатель может по своему усмотрению разрешать или запрещать другим лицам использование средства индивидуализации. Отсутствие запрета не считается согласием (разрешением).

Как следует из статьи 1490 ГК РФ договор об отчуждении исключительного права на товарный знак, лицензионный договор, а также другие договоры, посредством которых осуществляется распоряжение исключительным правом на товарный знак, должны быть заключены в письменной форме и подлежат государственной регистрации в федеральном органе исполнительной власти по интеллектуальной собственности.

Доказательства, подтверждающие право ООО «Хлебозавод № 1», г. Каменка на использование изображения сходного до степени смешения с товарным знаком №

389462, правообладателем которого является ОАО «Пензенский хлебозавод № 2» отсутствуют. Кроме того на отсутствие правовых оснований для использования изображения, сходного для степени смешения с товарным знаком № 389462, правообладателем которого является ОАО «Пензенский хлебозавод № 2», в жалобе от 14.04.2015 № 02/12/1.09-03-001-241 указало ОАО «Пензенский хлебозавод № 2».

Использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации без согласия правообладателем является незаконным.

Под незаконным использованием результатов интеллектуальной деятельности, в данном случае, понимается использование обозначения схожего до степени смешения с товарным знаком правообладателя, что повлекло (могло повлечь) введение потребителя в заблуждение относительно качества и потребительских свойств товара.

Таким образом, действия ООО «Хлебозавод № 1», г. Каменка по незаконному использованию для индивидуализации продукции собственного производства изображения, сходного для степени смешения с товарным знаком № 389462, правообладателем которого является ОАО «Пензенский хлебозавод № 2», противоречат действующему законодательству Российской Федерации.

ОАО «Пензенский хлебозавод № 2» и ООО «Хлебозавод № 1», г. Каменка являются хозяйствующими субъектами-конкурентами, осуществляющими деятельность на одном товарном рынке - производство и реализация хлеба и хлебобулочных изделий на территории Пензенской области.

Используя зарегистрированный товарный знак без наличия правовых оснований, ООО «Хлебозавод № 1», г. Каменка поставлено в заведомо более выгодные экономические условия по сравнению с иными участниками товарного рынка, так как не несет затраты, связанные с правомерным использованием указанного товарного знака, а именно затраты, возникающие в рамках лицензионного договора о предоставлении права использования товарного знака.

В материалах дела содержатся сведения, подтверждающие, что ОАО «Пензенский хлебозавод № 2» в целях продвижения указанного товарного знака с сентября 2009 года по настоящее время проводит ежегодные маркетинговые мероприятия, связанные с продвижением выпускаемой продукции и продвижением указанного товарного знака, в результате которых уровень узнаваемости товарного знака № 389462, правообладателем которого является ОАО «Пензенский хлебозавод № 2», является довольно высоким.

Непосредственным преимуществом, полученным ООО «Хлебозавод № 1», г. Каменка при использовании для индивидуализации продукции собственного производства изображения, сходного для степени смешения с товарным знаком № 389462, правообладателем которого является ОАО «Пензенский хлебозавод № 2», является снижение издержек Общества на продвижение товара, маркируемого указанным изображением.

Логотип «Пензахлеб», схож до степени смешения с товарным знаком № 389462, правообладателем которого является ОАО «Пензенский хлебозавод № 2» и способен ввести в заблуждение потребителей относительно лица, производящего

указанную продукцию.

Таким образом, действия ООО «Хлебозавод № 1», г. Каменка по использованию логотипа «Пензахлеб», схожего до степени смешения с товарным знаком № 389462, правообладателем которого является ОАО «Пензенский хлебозавод № 2» направлены на получение необоснованных конкурентных преимуществ в предпринимательской деятельности.

Согласно части 2 статьи 15 Гражданского кодекса Российской Федерации под убытками следует понимать также неполученные доходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота (упущенная выгода).

ООО «Хлебозавод № 1», г. Каменка, незаконно используя логотип «Пензахлеб», схожий до степени смешения с товарным знаком № 389462, правообладателем которого является ОАО «Пензенский хлебозавод № 2» при реализации (введении в оборот) хлеба и хлебобулочных изделий собственного производства, отвлекает потенциальных покупателей продукции производства ОАО «Пензенский хлебозавод № 2», который является правообладателем указанного товарного знака, который характеризуется высокой степенью узнаваемости.

Кроме того, в результате совершения ООО «Хлебозавод № 1», г. Каменка указанных выше действий, ОАО «Пензенский хлебозавод № 2», понесло убытки, выраженные в неполучении средств, положенных правообладателю, что так же подтверждается решением Арбитражного суда Пензенской области по делу № А 49-3204/14 от 07.11.2014 года

Из изложенного следует, что использование ООО «Хлебозавод № 1», г. Каменка при реализации (введении в оборот) товара средства индивидуализации, правообладателем которого является ОАО «Пензенский хлебозавод № 2», повлекло (могло повлечь) причинение убытков конкурентам, а именно, правообладателю указанного товарного знака.

В соответствии с пунктом 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «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.

Решением Комиссии Пензенского УФАС России от 14.07.2015 по делу о нарушении антимонопольного законодательства № 2-03/13-2015 ООО «Хлебозавод № 1», г. Каменка, выразившиеся в недобросовестной конкуренции в результате незаконного использования для индивидуализации продукции собственного производства при реализации хлеба и хлебобулочных изделий изображения, сходного до степени смешения с товарным знаком конкурента, признаны нарушением пункта 4 части 1 статьи 14 Закона о защите конкуренции.

По результатам рассмотрения дела выдано предписание об устранении последствий нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации, путем совершения действий, направленных на изъятие из оборота продукции, маркированной изображением, схожим до степени смешения с товарным знаком № 389462, правообладателем которого является ОАО

«Пензенский хлебозавод № 2», в том числе путем направления соответствующих уведомлений контрагентам (хозяйствующим субъектам, осуществляющим реализацию хлеба и хлебобулочных изделий производства ООО «Хлебозавод № 1» г. Каменка) в срок до 30.08.2015. Указанное предписание исполнено в установленный срок (Письмо вх.№ 3554 от 02.09.2015).

Частью 2 статьи 14.33 КоАП РФ установлено, что 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.

Таким образом, в действиях ООО «Хлебозавод № 1» г. Каменка содержится состав правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 2 статьи 14.33 КоАП, а именно, совершение указанным хозяйствующим субъектом действий, признаваемых недобросовестной конкуренцией, выразившейся во введении в оборот товара с незаконным использованием результатов интеллектуальной деятельности и приравненных к ним средств индивидуализации юридического лица, средств индивидуализации продукции, работ, услуг.

Место совершения правонарушения – Пензенская область.

Период совершения правонарушения: с 30.05.2013 г. – 02.09.2015 г.

На основании части 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.

При рассмотрении дела об административном правонарушении в качестве обстоятельств, смягчающих административную ответственность, согласно статье 4.2 КоАП РФ, учитываются следующие обстоятельства:

- ООО «Хлебозавод № 1» г. Каменка впервые совершило административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена статьей 14.33 КоАП РФ;
- ООО «Хлебозавод № 1» г. Каменка оказало содействие Пензенскому УФАС России в установлении обстоятельств, подлежащих установлению по делу об административном правонарушении, предоставив информацию в объеме, достаточном для полного и всестороннего рассмотрения дела № 2-06/49-2015;
- предписание по делу № 2-03/13-2015 было исполнено в установленный в предписании срок (письмо об исполнении предписания вх. №. 3554 от 02.09.2015);
- признало вину и раскаялось в совершении правонарушения.

При рассмотрении дела обстоятельства, отягчающие административную ответственность, согласно статье 4.3 КоАП РФ, пункту 3 примечания к статье 14.31 КоАП РФ не установлены.

Обстоятельства, свидетельствующие о малозначительности совершенного ООО «Хлебозавод № 1» г. Каменка административного правонарушения, не установлены.

Административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 2 статьи 14.33 КоАП РФ, является правонарушением в области предпринимательской деятельности и создает существенную угрозу охраняемым государством Российской Федерацией общественным отношениям в области защиты конкуренции и интересов потребителей услуг.

Данное административное правонарушение посягает на интересы общества и государства. Государственный контроль за соблюдением запрета на недобросовестную конкуренцию направлен на защиту прав потребителей и обеспечение качества оказываемых услуг, а также для обеспечения хозяйствующим субъектам равных возможностей при осуществлении предпринимательской деятельности.

Действия ООО «Хлебозавод № 1» г. Каменка по несоблюдению запрета на совершение недобросовестной конкуренции, противоречат принципам здоровой конкуренции между организациями, осуществляющими производство хлеба и хлебобулочных изделий, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости, привели к получению ООО «Хлебозавод № 1» г. Каменка необоснованных конкурентных преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, чем причинили (могли причинить) убытки хозяйствующему субъекту-конкуренту.

По информации, предоставленной ООО «Хлебозавод № 1» г. Каменка, общая сумма выручки, полученная от реализации хлеба и хлебобулочных изделий в 2014 году составила 84 325 985,56 рублей (без учета НДС).

Согласно отчету о финансовых результатах, предоставленному ООО «Хлебозавод №1» г. Каменка убытки Общества за 2014 год составили 103 261 000 рублей, а исходя из отчета о финансовых результатах за 2014 год.

В соответствии с пунктом 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, судья, орган, должностное лицо, рассматривающие дела об административных правонарушениях либо жалобы, протесты на постановления и (или) решения по делам об административных правонарушениях, могут назначить наказание в виде административного штрафа в размере менее минимального размера административного штрафа, предусмотренного соответствующей статьей или частью статьи раздела II настоящего Кодекса, в случае, если минимальный размер административного штрафа для юридических лиц составляет не менее ста тысяч рублей.

Согласно пункту 3.3 статьи 4.1 КоАП РФ 3.3. при назначении административного

наказания в соответствии с частью 3.2 настоящей статьи 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.

Исходя из характера, совершенного ООО «Хлебозавод №1» г. Каменка административного правонарушения, имущественного и финансового положения, обстоятельств, смягчающих административную ответственность, руководствуясь статьями 4.1, 23.48, 29.9, 29.10 а также статьей 14.33 КоАП РФ,

#### ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать в действиях Общества с ограниченной ответственностью «Хлебозавод № 1» город Каменка (ИНН 5802009007, ОГРН 1105802001106, Пензенская область, г. Каменка, площадь Кооперативная, 5) наличие состава административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 2 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных нарушениях.

2. Наложить на Общество с ограниченной ответственностью «Хлебозавод № 1» город Каменка административный штраф в размере 421 629,9 рублей.

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

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

Сумму штрафа надлежит уплатить согласно реквизитам на перечисление штрафных санкций, налагаемых антимонопольными органами в соответствии с РФ.