

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о прекращении производства по делу № 054/04/14.33-96/2021

об административном правонарушении

«30» июня 2021 г.

г. Новосибирск

Врио заместителя руководителя управления <...>, рассмотрев протокол № 054/04/14.33-96/2021 от 26.01.2021г. об административном правонарушении и материалы административного дела, возбужденного в директора ООО «Болтовский маслосыркомбинат» (адрес: 633631 Новосибирская область, Сузунский район, село Болтово, ул. Заводская дом 14/1, этаж 1, ОГРН: 1165476209062, Дата присвоения ОГРН: 15.12.2016, ИНН: 5436110836, КПП: 543601001) <...>(<...>), по части 2 статьи 14.33 Кодекса РФ об административных правонарушениях (далее — КоАП РФ),

в присутствии: представителя <...> – <...> (доверенность от 05.02.2021г.),

УСТАНОВИЛ:

В адрес Новосибирского УФАС России поступило обращение ООО «Брюкке» о нарушении ООО «Болтовский маслосыркомбинат» антимонопольного законодательства, при использовании лицом в своей предпринимательской деятельности товарного знака «Рюкке» (по свидетельству №527365), принадлежащего ООО «Брюкке».

Как указывает заявитель, ООО «Болтовский маслосыркомбинат» использует наименование места происхождения товарного знака «Рюкке» путем размещения на этикетках товаров (линейка сыров «Голландский», «Российский», «Сливочный» и т.д.), которые предлагаются к продаже, и на документации, связанной с введением товара в гражданский оборот. При этом право использования товарного знака «Рюкке», удостоверенное свидетельством, выдаваемым Федеральной службой по интеллектуальной собственности, у ООО «Болтовский маслосыркомбинат» отсутствует.

В соответствии с ч.1 ст.1515 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее по тексту - ГК РФ) товары, этикетки, упаковки товаров, на которых незаконно размещены товарный знак или сходное с ним до степени смешения обозначение, являются контрафактными.

Согласно информации, размещенной на этикетках реализуемых контрафактных товаров, указанные товары производятся под контролем ООО «СПБ-Нск», у которого использование товарного знака «Рюкке», удостоверенное свидетельством, выдаваемым Федеральной службой по интеллектуальной

собственности также отсутствует.

В соответствии с выпиской из ЕГРЮЛ от 20.04.2020г., ООО «СПБ-Нск» прекратило деятельность путем присоединения, правопреемником является ООО «Сибирский продукт» (ИНН: 5405421912 ОГРН: 1105476067058), у ООО «Сибирский продукт» использование товарного знака «Рюкке», удостоверенное свидетельством, выдаваемым Федеральной службой по интеллектуальной собственности также отсутствует.

Заявитель, Общество с ограниченной ответственностью «Брюкке» является правообладателем исключительных прав на товарный знак «Рюкке», зарегистрированный в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания 21.11.2014г., по свидетельству № 527365.

Согласно указанному свидетельству на товарный знак приоритет товарного знака правообладателя установлен 05 марта 2013 г., срок действия регистрации истекает 05 марта 2023 г. В соответствии с вышеназванным свидетельством на товарный знак товарный знак правообладателя представляет собой комбинированный товарный знак, содержащий охраняемые словесные и изобразительные элементы. Согласно свидетельству, товарный знак правообладателя относится к следующим классам МКТУ: 29, 30, 31, 35, 39.

Товарный знак правообладателя активно используется последним в коммерческой и торгово-производственной деятельности правообладателя, преследующих в качестве одной из целей предпринимательской деятельности извлечение прибыли. Товарный знак правообладателя предназначен для индивидуализации товаров, производимых правообладателем.

Линейка сыров «Голландский», «Российский», «Сливочный» и т.д., широко представлена ООО «Брюкке», а также рядом хозяйствующих субъектов - конкурентов на рынке и легкоузнаваема.

Незаконное использование наименования места происхождения товара, широко известного потребителю, ведет к перераспределению спроса (хотя бы частично) на рынке однородных товаров в пользу контрафактного товара, тем самым причиняя конкурентам убытки в виде недополученной прибыли. Недобросовестный производитель сокращает расходы на продвижение своего товара путем контрафакции под товар, широко известный потребителю.

25.03.2020г. ООО «Брюкке» в адрес ООО «Болтовский маслосыркомбинат» и ООО «Сибирский продукт» были направлены претензии о немедленном прекращении незаконного использования товарного знака и нарушения прав правообладателя. В претензии правообладатель на основании ч.2 ст.1515 ГК РФ требовал, незамедлительно прекратить незаконное использование товарного знака правообладателя, путем снятия с продажи и уничтожения контрафактного товара ООО «Болтовский маслосыркомбинат» содержащего товарный знак правообладателя.

ООО «Сибирский продукт» оставило претензию без ответа, ООО «Болтовский маслосыркомбинат» 14.04.2020г. направило мотивированный ответ на претензию, в котором признало факт нарушения прав правообладателя на товарный знак «Рюкке», указало, что принимаются меры по уничтожению упаковок и этикеток,

реализуемых ООО «Болтовский маслосыркомбинат» продуктов, на которые нанесено комбинированное обозначение «Рюкке». Так же просили отнестись с пониманием к данному пункту, т.к. процесс связанного с данными действиями снятия товара с продаж в многочисленных торговых точках занимает некоторое время.

17.04.2020г., правообладателем была совершена контрольная закупка сыра «Голландский» в торговом центре «Мега», в котором располагается магазин торговой сети «Ашан» по адресу: г. Новосибирск ул. Ватутина 107. Контрольная закупка показала, что ООО «Болтовский маслосыркомбинат» не изымает из торговых сетей контрафактный товар, а наоборот активно его реализует.

Учитывая совокупность указанных выше признаков, ООО «Брюкке» полагает о наличии в действиях ООО «Болтовский маслосыркомбинат» по введению в оборот линейки сыров «Голландский», «Российский», «Сливочный» и т.д., с незаконным использованием товарного знака «Рюкке», принадлежащего ООО «Брюкке», акта недобросовестной конкуренции, направленного на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, который противоречит законодательству РФ, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости, способен причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанести вред их деловой репутации.

В ответ на запрос Новосибирского УФАС России, ООО «Болтовский маслосыркомбинат» представило пояснения, согласно которым Общество не имеет возможности предоставить документальные основания использования обозначения «Рюкке» (по свидетельству № 527365), так как ООО «Болтовский малосыркомбинат» не использует товарный знак свидетельства № 527365 «Рюкке» и не размещает его на упаковке товара.

ООО «Болтовский малосыркомбинат» был использован товарный знак «РЮККЕ» предоставленный Заказчиком (ООО «СПБ-Нск», ИНН 5405987419) по заказу которого изготавливалась продукция. ООО «Болтовский маслосыркомбинат» предоставляет копию договора поставки №1-СЫР от 16.10.2019г., заключенного с ООО «СПБ-Нск».

При этом Новосибирское УФАС России неоднократно запрашивало у Общества, в том числе, документальные основания использования ООО «Болтовский маслосыркомбинат» обозначения «РЮККЕ», на этикетках товаров (линейка сыров «Голландский», «Российский», «Сливочный»): копии договоров, лицензионных договоров; письменные пояснения по факту использования товарного знака «Рюкке»; документальное подтверждение взаимоотношений между ООО «Болтовский маслосыркомбинат» и ООО «СПБ-НСК» (договоры, соглашения, заказы, иное); документальные сведения о товарном знаке «РЮККЕ», представленном ООО «СПБ-НСК», о котором в своих пояснениях сообщало ООО «Болтовский маслосыркомбинат». Данные документы Обществом не представлены.

02.09.2020г. на рассмотрении дела Комиссией Новосибирского УФАС России представитель ООО «Болтовский малосыркомбинат» сообщил, что Общество не знало о существовании товарного знака заявителя, и не думало, что, выпуская товар в рассматриваемой упаковке оно нарушит чьи-либо права.

Представителями ООО «Брюкке» и ООО «Сибирский продукт» поддержана позиция, изложенная в представленных ранее пояснениях.

Рассмотрев представленные материалы, выслушав представителей сторон, Новосибирским УФАС России отмечается следующее.

В силу п. 7 ст. 4 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон «О защите конкуренции»), 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.

Согласно п. 5 ст. 4 Закона «О защите конкуренции», хозяйствующий субъект - 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 соответствии с п.9 ст.4 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.

В соответствии с Аналитическим отчетом, подготовленным отделом товарных и финансовых рынков Новосибирского УФАС России, по результатам анализа состояния конкурентной среды на рынке по производству и реализации молочной продукции - сыров на территории Новосибирской области в период с января 2018г. по июнь 2020г., ООО «Брюкке» и ООО «Болтовский маслосыркомбинат» являются хозяйствующими субъектами – конкурентами, на рынке молочной продукции, в том числе сыров, за период с января 2018г. по июнь 2020 г. на территории Российской Федерации, включая Новосибирскую область.

Согласно п.1 ст. 14.6. 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 ответ на Определение о назначении дела от 03.08.2020г., ООО «Болтовский маслосыркомбинат» представлен отзыв (вх. № 15467 от 25.08.20), согласно которому ООО «Болтовский маслосыркомбинат» не заключало договоры и не подписывало, не получало иные документы, подтверждающие предоставление ООО «СПБ-НСК» упаковки для товара с использованием обозначения «РЮККЕ». Кроме того, у ООО «Болтовский маслосыркомбинат» отсутствует документальное подтверждение предоставления упаковки с использованием обозначения «Рюкке» ООО «СПБ-НСК»

Таким образом, документального подтверждения осуществления производства и реализации сырной продукции с использованием обозначения «Рюкке» по заказу ООО «СПБ-НСК», Обществом не представлено.

02.09.2020г. на рассмотрении дела Комиссией Новосибирского УФАС России, представителем ООО «Болтовский маслосыркомбинат» озвучена позиция, согласно которой, запуская продукцию с использованием обозначения «Рюкке», Общество не знало, что данное обозначение уже зарегистрировано и продукция с данным обозначением может нарушать права третьих лиц.

02.09.2020г. Комиссией Новосибирского УФАС России вынесено Заключение об обстоятельствах дела.

14.10.2020г. ООО «Болтовский маслосыркомбинат» представлено Возражение на данное Заключение (вх. № 18411), согласно которому ООО «Болтовский маслосыркомбинат» полагает, что в его действиях отсутствуют признаки нарушения пункта 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции на основании следующего.

Наименование сыров «Голландский», «Российский», «Сливочный» - являются общедоступными названиями. Вышеуказанные сыры относятся к категории «Сыры полутвердые». Бренд «Сыр «Российский», «Голландский», «Сливочный»» не имеет правообладателя, выпускается большим количеством российских, белорусских, украинских и латвийских заводов.

Перечень общедоступных наименований полутвердых сыров и технические требования к ним утверждены ГОСТом 32260-2013 «Сыры полутвердые. Технические условия».

Довод о том, что данная линейка сыров представлена только ООО «Брюкке» - неправомерен, так как вышеуказанные сыры производятся и другими крупнейшими производителями на рынке.

Согласно выписки из ЕГРЮЛ, Общество с ограниченной ответственностью «Брюкке» зарегистрировано и осуществляет свою предпринимательскую деятельность на территории Алтайского края. Основной вид деятельности «10.13.2 Производство колбасных изделий».

Общество с ограниченной ответственностью «Болтовский маслосыркомбинат»

зарегистрировано и осуществляет свою предпринимательскую деятельность на территории Новосибирской области. Основной вид деятельности «10.51.2 Производство сливочного масла, топленого масла, масляной пасты, молочного жира, спредов и топленых сливочно-растительных смесей».

По мнению Общества, ООО «Брюкке» и ООО «Болтовский маслосыркомбинат» не являются конкурентами, поскольку осуществляют предпринимательскую деятельность в разных географических границах.

ООО «Брюкке» обратилось с обращением в Новосибирское УФАС России, указывая, что ООО «Болтовский маслосыркомбинат» незаконно использует в своей деятельности товарный знак «Рюкке» (по свидетельству № 527365), принадлежащего ООО «Брюкке».

По мнению ООО «Болтовский маслосыркомбинат», Комиссией Новосибирского УФАС России не была проведена проверка о принадлежности товарного знака «Рюкке» Обществу с ограниченной ответственностью «Брюкке».

Только по представленным документам ООО «Брюкке», без проведения проверки, Комиссией Новосибирского УФАС России было установлено, что ООО «Болтовский маслосыркомбинат» незаконно использует в своей предпринимательской деятельности товарный знак «Рюкке» якобы принадлежащий ООО «Брюкке».

ООО «Болтовский маслосыркомбинат» считает указанные доводы противоречащими фактическим обстоятельствам дела, в связи со следующим.

ООО «Болтовский малосыркомбинат» была проведена проверка о действительности товарного знака «Рюкке» посредством обращения к сайту Федерального института промышленной собственности. Ознакомившись с информацией содержащейся на сайте Федерального института промышленной собственности, стало известно что Заявителем была подана заявка на регистрацию товарного знака «БРЮККЕ», товарный знак по вышеуказанной заявке был зарегистрирован за Заявителем 21.11.2014 г.

Таким образом, за Заявителем зарегистрирован товарный знак «Брюкке», о чем Заявитель не мог не знать в силу действующего законодательства.

Также Обществом заявлено ходатайство о запросе информации у Федеральной службы по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам о принадлежности товарного знака «Рюкке» заявителю – ООО «Брюкке».

Комиссия Новосибирского УФАС России, рассмотрев данные возражения, не принимает их, а также отказывает в удовлетворении заявленного ходатайства в связи со следующим.

Заявителем указывается, что претензия к ООО «Болтовский малосыркомбинат» касается товарного знака по свидетельству № 527365. Изображение, сходное до степени смешения с данным товарным знаком размещалось на продукции, производства ООО «Болтовский малосыркомбинат», что является нарушением требований п.1 ст. 14.6 Закона «О защите конкуренции». Название данного товарного знака, указанной в заявлении как «Рюкке», а не «Брюкке» не является введением Комиссии в заблуждение, либо искажением указанной в заявлении информации. Данное обстоятельство вызвано обычаями делового оборота и

формирования письменных документов, когда в комбинированном товарном знаке часть выполнена в виде букв «кириллицы», а часть в виде графического изображения. В данном случае буква «Б» выполнена в виде двух фигур дугообразной формы синего и красного цвета. А остальные буквы общего наименования товарного знака выполнены кириллицей, и читаются как «РЮККЕ».

Таким образом, неуказание в заявлении буквы «Б» в наименовании товарного знака по свидетельству № 527365 не искажает смысл обращения и предъявляемой претензии, а также не свидетельствует о сообщении заявителем недостоверной информации.

Исходя из изложенного, Комиссия Новосибирского УФАС России видит нецелесообразным запрос в адрес Федеральной службы по интеллектуальной собственности.

Кроме того, Аналитическим отчетом от 23.07.2020г., подготовленным отделом товарных и финансовых рынков Новосибирского УФАС России, по результатам анализа состояния конкурентной среды на рынке по производству и реализации молочной продукции - сыров на территории Новосибирской области в период с января 2018г. по июнь 2020г. установлено наличие фактических конкурентных отношений между ООО «Брюкке» и ООО «Болтовский малосыркомбинат» на рынке молочной продукции, в том числе сыров, за период с января 2018г. по июнь 2020г. на территории Российской Федерации, включая Новосибирскую область.

Таким образом, довод ООО «Болтовский малосыркомбинат» о том, что ООО «Брюкке» и ООО «Болтовский малосыркомбинат» не являются конкурентами не подтверждается материалами дела.

Исходя из изложенного, материалами дела установлено, что ООО «Болтовский маслосыркомбинат» использовало в предпринимательской деятельности обозначение «(Б)Рюкке» (включающее графический элемент, выполненный в виде двух фигур дугообразной формы синего и красного цвета, расположенных в виде буквы «Б», а также словесный элемент, выполненный оригинальным шрифтом заглавными буквами кириллицы красного цвета с темно-красной обводкой), тождественное товарному знаку по свидетельству № 527365, без надлежащего разрешения на то правообладателя – ООО «Брюкке».

Данные действия направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности в виде отсутствия затрат на разработку обозначения, регистрацию товарного знака, продвижение товара за счет обозначения, получившего известность в результате действий заявителя; противоречат обычаям делового оборота, а также могут причинить убытки конкуренту - заявителю, в виде оттока клиентов либо нанести вред его деловой репутации.

Таким образом, ООО «Болтовский маслосыркомбинат» нарушило требования п.1 ст. 14.6 Закона «О защите конкуренции».

Решением по делу № **054/01/14.6-1447/2020** от 29.10.2020г. ООО «Болтовский маслосыркомбинат» признано нарушившим **п. 1 ст. 14.6 Закона «О защите конкуренции»** согласно которой 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.

Нарушение выразилось в использовании в предпринимательской деятельности обозначения «(Б)Рюкке», (включающее графический элемент, выполненный в виде двух фигур дугообразной формы синего и красного цвета, расположенных в виде буквы «Б», а также словесный элемент, выполненный оригинальным шрифтом заглавными буквами кириллицы красного цвета с темно-красной обводкой), тождественное товарному знаку по свидетельству № 527365, без надлежащего разрешения на то правообладателя – ООО «Брюкке».

Время обнаружения административного правонарушения – 31.07.2020г.

Место совершения административного правонарушения – г. Новосибирск.

Согласно материалам дела, директором ООО «Болтовский маслосыркомбинат» является <...>. Следовательно, ответственным за данное правонарушение является именно указанное должностное лицо.

Нарушение указанной нормы образуют состав административного правонарушения, предусмотренного **ч. 2 ст. 14.33 КоАП РФ**, согласно которой, 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.

При составлении Протокола об административном правонарушении, представителем <...> представлены возражения, согласно которым <...> стал директором ООО «Болтовский маслосыркомбинат» с 22 сентября 2020 года. О каких-либо нарушениях ООО «Болтовский маслосыркомбинат» <...> не было известно.

24.06.2021г. <...> в ответ на Определение об отложении рассмотрения дела от 28.05.2021г. представлены документы и пояснения (вх. № 11191), согласно которым в период с 04.06.2018г. по 10.09.2020г. директором ООО «Болтовский

маслосыркомбинат» являлся <...>.

Рассмотрев представленные документы, Новосибирское УФАС России принимает доводы <...> на основании следующего. Датой обнаружения рассматриваемого нарушения является дата вынесения Приказа о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства: 31.07.2020г. <...> назначен на должность директора ООО «Болтовский маслосыркомбинат» 11.09.2020г. Таким образом, <...> событие не является субъектом административного правонарушения.

В соответствии с п.1 ч. 1 ст. 24.5 КоАП РФ, производство по делу об административном правонарушении не может быть начато, а начатое производство подлежит прекращению в случае отсутствия состава административного правонарушения.

Учитывая изложенное, руководствуясь статьями 23.48, 24.5, 29.9 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Производство по делу об административном правонарушении № 054/04/14.33-96/2021, возбужденное по части 2 статьи 14.33 КоАП РФ в отношении <...>(<...>), прекратить на основании п.2 ч.1 ст. 24.5 КоАП РФ, в связи с отсутствием состава административного правонарушения.

Постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в соответствии со статьями 30.1 – 30.3 КоАП РФ в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

В силу ст. 29.11 КоАП РФ, резолютивная часть данного Постановления по делу об административном правонарушении объявлена немедленно по окончании рассмотрения дела.