

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу об административном правонарушении №206

06 мая 2015 г.

г. Ставрополь

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю Золина Г.В.,

рассмотрев материалы административного дела №206, возбужденного 06.04.2015 Ставропольским УФАС России в отношении ООО «Аква-Премиум» /357600, Ставропольский край, г. Ессентуки, ул. Пятигорская, 139, офис 301, 302, ИНН 2626800864, зарегистрировано в качестве юридического лица 02.02.2012 г межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы №11 по Ставропольскому краю/ по части 2 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (нарушение пункта 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»),

УСТАНОВИЛ:

Дело рассматривается в отсутствие представителя ООО «Аква-Премиум». Генеральным директором ООО «Аква-Премиум» <.....> заявлено ходатайство о рассмотрении данного дела в его отсутствие.

В адрес Ставропольского УФАС России поступило заявление и материалы ООО «Ессентукский завод минеральных вод на КМВ» /357600, г. Ессентуки, ул. Пятигорская, 141/ в отношении ООО «Аква-Премиум» /357600, Ставропольский край, г. Ессентуки, ул. Пятигорская, 139, офис 301, 302/ по следующему вопросу.

23 июля 2014 года у ООО «Пир» /г. Хабаровск, ул. Шеронова, 92/ была приобретена минеральная вода «Ессентуки 2», «Ессентуки 4», «Ессентуки 17» произведенная по заказу ООО «Аква-Премиум».

Обозначения «Ессентуки №4», «Ессентуки №17» являются зарегистрированными наименованиями места происхождения товара (НМПТ). Правообладателем данных НМПТ является ООО «Ессентукский завод минеральных вод на КМВ» (свидетельства №№0023/10, 0023/15, 0023/16).

В силу положений пункта 1 статьи 1519 и статьи 1537 ГК РФ, правообладателю принадлежит исключительное право использования наименования места происхождения товара, а также право его защиты от неправомерного использования третьими лицами.

Кроме того, ООО «Ессентукский завод минеральных вод на КМВ» является правообладателем товарного знака №375839 (графический элемент с изображением гор). На этикетках минеральной воды «Ессентуки 2», «Ессентуки 4», «Ессентуки 17» разливаемой ООО «Аква-Премиум» использовано графическое изображение сходное с зарегистрированным товарным знаком №375839.

По мнению ООО «Ессентукский завод минеральных вод на КМВ» этикетки минеральной воды «Ессентуки», производимой по заказу ООО «Аква-Премиум»

сходна до степени смешения как с этикеткой минеральной воды «Ессентуки» производства ООО «ЕЗМВ на КМВ», так и с товарным знаком №375839.

По данному факту 22.01.2015 г. Ставропольским УФАС России в отношении ООО «Аква-Премиум» было возбуждено дело о нарушении антимонопольного законодательства Российской Федерации.

На рассмотрении дела, состоявшемся 25.02.2015 г. директор ООО «Аква-Премиум» не признал факт нарушения и пояснил следующее.

ООО «Аква-Премиум» является правообладателем на наименования мест происхождения товаров «Ессентуки 4» и «Ессентуки 17». Минеральная вода «Ессентуки новая 2» не является зарегистрированным НМПТ. Данная вода приобретается в виде купажа двух вод у поставщика ОАО «Кавминкурортресурсы». На данную воду имеются технические условия, в соответствии с которыми вода называется «Ессентуки новая 2».

Относительно сходства до степени смешения этикеток минеральной воды «Ессентуки 2», «Ессентуки 4», «Ессентуки 17» с товарным знаком №375839 директор ООО «Аква-Премиум» пояснил, что не признает факт нарушения.

Представитель ООО «Ессентукский завод минеральных вод на КМВ» поддержал доводы изложенные в заявлении.

Комиссия установила следующее:

ООО «Аква-Премиум» зарегистрировано в качестве юридического лица 02.02.2012г. межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы №11 по Ставропольскому краю. Основным видом деятельности является производство минеральных вод и других безалкогольных напитков (ОКВЭД 51.1). Территория реализации Российская Федерация.

ООО «Ессентукский завод минеральных вод на КМВ» зарегистрировано в качестве юридического лица 15.10.2001 администрацией города Ессентуки. Основным видом деятельности является производство минеральных вод и других безалкогольных напитков (ОКВЭД 15.98). Территория распространения Российская Федерация.

ООО «Аква-Премиум» и ООО «Ессентукский завод минеральных вод на КМВ» осуществляют деятельность на одном товарном рынке (производство минеральных вод и других безалкогольных напитков) и в пределах одинаковых географических границ. Таким образом, ООО «Аква-Премиум» и ООО «Ессентукский завод минеральных вод на КМВ» являются конкурентами в силу понятий Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. ООО «Аква-Премиум» в 2013 году было реализовано 28512 ед. продукции минеральной воды (Ессентуки №17, Ессентуки №4 и Ессентуки №2). В 2014 года реализовано 244496 ед. продукции (Ессентуки №17, Ессентуки №4 и Ессентуки №2). Размер выручки за 2013 г. от указанного вида продукции составил 272108 руб., за 2014 г. – 2346884 руб.

23 июля 2014 года представителем ООО «Ессентукский завод минеральных вод на КМВ» у ООО «Пир» /г. Хабаровск, ул. Шеронова, 92/ была приобретена

минеральная вода «Ессентуки 2», «Ессентуки 4», «Ессентуки 17» произведенная по заказу ООО «Аква-Премиум». Доказательством данного факта служит товарный чек от 23.07.2014 г.

ООО «Ессентукский завод минеральных вод на КМВ» является правообладателем товарного знака №375839 (графический элемент с изображением гор).

На этикетках минеральной воды «Ессентуки №2», «Ессентуки 4», «Ессентуки 17» использованы графические элементы в виде гор. Этикетка минеральной воды «Ессентуки 2» выполнена в белом, голубом, тёмно-синем, черном, красном, золотистом цветовом сочетании. Этикетки воды «Ессентуки 4», «Ессентуки 17» выполнены в белом, зеленом, темно – зеленом, чёрном, красном, золотистом цветовом сочетании.

С целью установления наличия или отсутствия сходства до степени смешения дизайна этикеток минеральной воды разливаемой ООО «Аква-Премиум» с зарегистрированным товарным знаком №375839, Ставропольским УФАС России был направлен запрос в Федеральную службу по интеллектуальной собственности. На основании данного запроса специалистами ФГБУ «Федеральный институт промышленной собственности» подготовлена справка от 28.01.2015 №41-0213-12.

В результате исследования, было установлено, что представленные обозначения 1, 2, 3 являются сходными до степени смешения с товарным знаком по свидетельству №375839 в силу наличия фонетически, семантически и графически тождественного общего словесного элемента «Ессентуки», сходного изобразительного элемента в виде горного пейзажа, а также (применительно к обозначениям 2,3) сходного цветового сочетания.

В данном случае, представленная справка не является экспертным заключением. В то же время в соответствии с пунктом 6.5 раздела II Положения о Федеральной службе по интеллектуальной собственности (утв. Постановлением Правительства от 21 марта 2012 года №218) Федеральная служба по интеллектуальной собственности в целях реализации полномочий в установленной сфере деятельности имеет право давать юридическим и физическим лицам разъяснения по вопросам, отнесенным к сфере деятельности Службы.

В данном случае указанная справка позволяет сделать вывод о наличии сходства до степени смешения этикеток минеральной воды, разливаемой ООО «Аква-Премиум», с зарегистрированным товарным знаком №375839.

У ООО «Аква-Премиум» отсутствуют документы, дающие право на использование зарегистрированного товарного знака №375839.

В соответствии с пунктом 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 «О защите конкуренции», не допускается недобросовестная конкуренция, в том числе продажа, обмен или иное введение в оборот товара, если при этом незаконно использовались средства индивидуализации продукции.

В соответствии с пунктом 9 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 «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.

ООО «Аква-Премиум» вводит в оборот товар (минеральную воду) на котром использован дизайн этикеток сходный до степени смешения с зарегистрированным товарным знаком, принадлежащим ООО «Ессентукский Завод минеральных вод на КМВ».

Минеральная вода «Ессентуки 2», «Ессентуки 4», «Ессентуки 17» широко представлена на рынке и легко узнаваема.

Незаконное использование изображений сходных до степени смешения с товарным знаком широко известным потребителю, ведет к перераспределению спроса (хотя бы частично) на рынке однородных товаров в пользу контрафактного товара, тем самым причиняя конкуренту, убытки в виде недополученной прибыли. Недобросовестный производитель сокращает расходы на продвижение своего товара, путем контрафакции под товар широко известный потребителю. Также качество контрафактного товара может не соответствовать товару, широко известному потребителю, тем самым может быть нанесен вред деловой репутации правообладателя товарных знаков.

Действия ООО «Аква-Премиум» можно расценить как недобросовестные - направленные на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречащие законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и способные причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанести вред их деловой репутации.

Таким образом, ООО «Аква-Премиум» допущено нарушение пункта 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 «О защите конкуренции», выразившееся во введении в оборот товара (минеральной воды «Ессентуки №2 новая», «Ессентуки 4», «Ессентуки 17») с незаконным использованием дизайна этикеток сходного до степени смешения с зарегистрированным товарным знаком №375839, принадлежащим ООО «Ессентукский Завод минеральных вод на КМВ».

По результатам рассмотрения дела 25.03.2015 Комиссией Ставропольского УФАС России было принято решение:

Признать ООО «Аква-Премиум» /357600, Ставропольский край, г. Ессентуки, ул. Пятигорская, 139, офис 301, 302, ИНН 2626800864/ нарушившим пункт 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Выдать ООО «Аква-Премиум» /357600, Ставропольский край, г. Ессентуки, ул. Пятигорская, 139, офис 301, 302, ИНН 2626800864/ предписание о прекращении нарушения пункта 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Решение изготовлено в полном объеме 30.03.2015 г.

В адрес Ставропольского УФАС России поступили письменные объяснения ООО «Аква-Премиум» следующего содержания.

«В 2013 г. в ООО «Аква-Премиум» обратилось несколько контрагентов с просьбой выпустить продукцию с этикеткой, выполненной в классическом стиле, т.е. в зеленых тонах с изображением гор и орла.

По заданию ООО «Аква-Премиум» дизайнер разработал необходимую этикетку. Продукция с вышеописанной этикеткой была выпущена в ограниченном количестве для определенных контрагентов.

После возбуждения административного дела в отношении ООО «Аква-Премиум» по факту выпуска продукции с данной этикеткой, с 2015 г. был прекращен выпуск продукции этого вида.

ООО «Аква-Премиум» не преследовало цель создания этикетки, сходной до степени смешения с другими товарными знаками».

Указанные обстоятельства не опровергают наличие события и состава административного правонарушения предусмотренного частью 2 статьи 14.33 КоАП РФ.

В соответствии с частью 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.

В соответствии с частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ, постановление по делу об административном правонарушении не может быть вынесено по истечении двух месяцев со дня совершения административного правонарушения, а за нарушение антимонопольного законодательства по истечении одного года со дня совершения административного правонарушения.

Таким образом, срок привлечения ООО «Аква-Премиум» к административной ответственности не истёк.

Понятие «Малозначительности административного правонарушения», в соответствии со статьей 2.9 КоАП РФ, не может быть применено в данном конкретном случае. Малозначительность административного правонарушения сформулирована законодателем как оценочное понятие, содержание которого конкретизируется правоохранительными органами с учетом конкретных обстоятельств рассматриваемого дела.

В постановлении Пленума ВАС РФ от 02.06.2004 года №10 «О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» указано, что при квалификации правонарушения в качестве малозначительного судам необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения. Малозначительность имеет место при отсутствии

существенной угрозы охраняемым общественным отношениям. Такие обстоятельства, как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, свидетельствующими о малозначительности правонарушения. Данные обстоятельства в силу частей 2 и 3 статьи 4.1 КоАП РФ учитываются при назначении административного наказания.

В соответствии с постановлением Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2005 года №5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении КоАП РФ» малозначительным правонарушением является действие или бездействие, хотя формально и содержащее признаки состава административного правонарушения, но с учетом характера совершенного правонарушения и роли правонарушителя, размера вреда и тяжести наступивших последствий не представляющее существенного нарушения охраняемых общественных правоотношений.

Действия ООО «Аква-Премиум» направлены на недобросовестную конкуренцию, которая выразилась во введении в оборот товара с незаконным использованием результатов интеллектуальной деятельности. Данные действия представляют угрозу общественным отношениям, так как такие действия приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции.

То есть понятие малозначительности не может быть применено к ООО «Аква-Премиум» в данном рассматриваемом случае.

Сумма выручки от реализации контрафактного товара в 2014 году ООО «Аква-Премиум» составила 2 346 884 (два миллиона триста сорок шесть тысяч восемьсот восемьдесят четыре) рубля.

В соответствии с частью 4 статьи 14.31 КоАП РФ, За совершение административного правонарушения, предусмотренного настоящей статьей либо статьей 14.31.1, 14.31.2, 14.32 или 14.33 настоящего Кодекса, при отсутствии обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность, административный штраф налагается на юридическое лицо в размере суммы минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и половины разности максимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения. При наличии обстоятельств, смягчающих административную ответственность, размер административного штрафа, налагаемого на юридическое лицо, подлежит уменьшению за каждое такое обстоятельство на одну восьмую разности максимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения. При наличии обстоятельств, отягчающих административную ответственность, размер административного штрафа, налагаемого на юридическое лицо, подлежит увеличению за каждое такое обстоятельство на одну восьмую разности максимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного

административного правонарушения, и минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения.

Сумма минимального штрафа составляет 23469 руб. Сумма максимального штрафа составляет 352033 руб. Сумма базового штрафа составляет $23469 + (352033 - 23469) / 2 = 187750$ руб.

Должностное лицо не находит в действиях ООО «Аква-Премиум» /357600, Ставропольский край, г. Ессентуки, ул. Пятигорская, 139, офис 301, 302, ИНН 2626800864, зарегистрировано в качестве юридического лица 02.02.2012 г межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы №11 по Ставропольскому краю/ обстоятельств отягчающих административную ответственность и обстоятельств смягчающих административную ответственность.

Руководствуясь статьями 2.1, 4.1, 4.3, 14.31, 14.33, 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать ООО «Аква-Премиум» /357600, Ставропольский край, г. Ессентуки, ул. Пятигорская, 139, офис 301, 302, ИНН 2626800864, зарегистрировано в качестве юридического лица 02.02.2012 г межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы №11 по Ставропольскому краю/ нарушившим пункт 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Назначить ООО «Аква-Премиум» /357600, Ставропольский край, г. Ессентуки, ул. Пятигорская, 139, офис 301, 302, ИНН 2626800864, зарегистрировано в качестве юридического лица 02.02.2012 г межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы №11 по Ставропольскому краю/, наказание за нарушение антимонопольного законодательства, предусмотренное частью 2 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в виде административного штрафа в размере 187 750 (ста восемьдесят семь тысяч семьсот пятидесяти) рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или рассрочки, предусмотренных ст. 31.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Суммы штрафов, уплаченных за нарушения антимонопольного законодательства, зачисляются по следующим реквизитам:

«Получатель» - УФК МФ РФ по СК (Ставропольское УФАС России), ИНН 2634003887, КПП 263501001, отделение Ставрополь г. Ставрополь, р/с 40101810300000010005, БИК 040702001, ОКТМО 07701000. Код доходов бюджета 161 1 16 02010 01 6000 140. Назначение платежа: штраф за нарушение антимонопольного законодательства по постановлению №206 от 06.05.2015 г.

В случае отсутствия документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, по истечении шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу, должностное лицо, вынесшее постановление, примет решение о привлечении лица, не уплатившего административный штраф, к административной ответственности по статье 20.25 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях. В соответствии с частью 1 статьи 20.25 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях неуплата административного штрафа в срок, влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа либо административный арест на срок до пятнадцати суток.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в судебном порядке по месту рассмотрения дела, в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.