

## ПОСТАНОВЛЕНИЕ

### о наложении штрафа по делу № 18-14.33ч.2/2018

#### об административном правонарушении

30 мая 2018 года г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) <...>, рассмотрев протокол об административном правонарушении № 18-14.33ч.2/2018 от 30.05.2018 и материалы дела об административном правонарушении, возбужденного главным специалистом-экспертом отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией Челябинского УФАС России <...>, в отношении Индивидуального предпринимателя <...> (ИНН 740800022671, ОГРНИП 304740705000041) (

далее – ИП <...>), по факту совершения административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), в присутствии:

- <...>, являющегося представителем ИП <...> по доверенности б/н от 20.05.2018;

- <...>, ведущего специалиста-эксперта отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией Челябинского УФАС России,

исследовав материалы дела, разъяснив представителю лица, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении, права, а именно: ознакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы и иные процессуальные права и обязанности, предусмотренные КоАП РФ.

В соответствии со статьей 51 Конституции Российской Федерации никто не обязан свидетельствовать против самого себя, своего супруга и близких родственников, круг которых определяется федеральным законом,

#### УСТАНОВИЛА:

Челябинским УФАС России 28 февраля 2018 года оглашено решение по делу № 21-08нк/2017 о нарушении ИП <...> статьи 14.5 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

Решение по указанному делу изготовлено в полном объеме 15 марта 2018 года. Согласно части 2 статьи 49 Закона о защите конкуренции дата изготовления решения в полном объеме считается датой его принятия.

В результате рассмотрения данного дела признаны нарушением статьи 14.5 Закона о защите конкуренции действия ИП <...>, выразившиеся в незаконном использовании обозначений, сходных до степени смешения с зарегистрированным товарным знаком общества с ограниченной ответственностью «Авента-инфо» по свидетельству № 95873.

При рассмотрении дела № 21-08нк/2017 установлено следующее.

В Челябинское УФАС России обратилось ООО «Авента-Инфо» по факту совершения недобросовестных конкурентных ИП <...>, выразившихся во введении в оборот инсектно-фунгицидного протравителя «Престиж КС», с нанесенным на упаковку стикером, имитирующим стикер Системы бренд-контроля DAT, защищенным патентом на полезную модель № 95873, и маркированным обозначениями, являющимися сходными до степени смешения с товарными знаками №№ 424762, 500593, 425502, принадлежащими Заявителю.

ООО «Авента-Инфо» предоставляет услуги по защите товаров от подделок (контрафакта) и является разработчиком Системы бренд-контроля «DAT» (далее – Система), позволяющей распознать подделку продукции, а также является правообладателем исключительных прав на товарные знаки «Система бренд-контроля» по свидетельству о регистрации № 500593, «DAT Система бренд-контроля» по свидетельству № 424762, «DAT» по свидетельству № 425502.

16 мая 2017 года сотрудниками ООО «Авента-инфо» в магазине с коммерческим обозначением «1000 мелочей» (ул. Ленина, д. 96, пос. Лазурный, Красноармейский р-н, Челябинская область), деятельность в котором осуществляет Индивидуальный предприниматель <...> (далее – ИП <...>), приобретено 3 единицы инсектно-фунгицидного протравителя «Престиж КС», с нанесенным на упаковку стикером, имитирующим стикер Системы бренд-контроля DAT, защищенным патентом на полезную модель № 95873, и маркированным обозначениями, являющимися сходными до степени смешения с товарными знаками №№ 424762, 500593, 425502, принадлежащими Заявителю. При проверке кодов, указанных на упаковках приобретенной продукции, посредством отправки СМС-сообщения на короткий номер <...>, поступил ответ «Код не существует! Это контрафакт!».

ООО «Авента-Инфо» представлено Заключение от 12 июля 2017 года, составленное патентным поверенным Бюро по защите интеллектуальной собственности ЗАО «Управляющая Компания ЭФКО» <...>, (далее – Заключение), в котором содержится вывод о возможном контрафакте приобретенной в магазине «1000 мелочей» (ИП <...>) продукции, и о незаконном использовании товарных знаков, принадлежащих ООО «Авента-Инфо».

Установлено, что инсектно-фунгицидный протравитель «Престиж КС» введен в оборот ИП <...>, что подтверждается копией товарного чека № 4265 от 12.05.2017.

Согласно пункту 4 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) товарный рынок – сфера обращения товара (в том числе товара иностранного производства), который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров (далее – определенный товар), в границах которой (в том числе географических) исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами.

В соответствии с пунктом 5 названной статьи хозяйствующий субъект – индивидуальный предприниматель, коммерческая организация, а также некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход.

Из пункта 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции следует, что 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.

ООО «Авента-Инфо» зарегистрировано в качестве юридического лица 14 июля 2003 года Инспекцией Министерства Российской Федерации по налогам и сборам № 2 по Центральному административному округу г. Москвы. Основным видом деятельности является деятельность по созданию и использованию баз данных и информационных ресурсов. Осуществляет

свою деятельность на всей территории Российской Федерации, следовательно, и на территории Челябинской области.

ИП <...> зарегистрирована в качестве индивидуального предпринимателя 14 июля 2003 года Администрацией ЗАТО п. Локомотивный. Основным видом деятельности является торговля розничная обоями и напольными покрытиями в специализированных магазинах.

Челябинским УФАС России установлено, что рынок реализации ядохимикатов является конкурентным, что подтверждается данными аналитического отчета, имеющегося в материалах дела.

Отсутствие конкурентных отношений между ООО «Авента-Инфо» и ИП <...> не исключает недобросовестного конкурентного поведения общества по использованию обозначений, сходных до степени смешения с зарегистрированными товарными знаками, принадлежащими ООО «Авента-Инфо», поскольку нарушение действующего законодательства допущено предпринимателем на рынке реализации ядохимикатов, а указанный рынок является конкурентным. Таким образом, ИП <...> совершены действия, способные повлиять на состояние конкуренции на рынке реализации ядохимикатов (протравителей) на территории Челябинской области Российской Федерации.

Действия хозяйствующих субъектов на разных товарных рынках могут быть взаимозависимы и (или) взаимодополняемы. Например, рынки, на которых покупатели приобретают сырье и иные материалы для производства готового изделия, связанные с рынками готовых изделий, которые впоследствии приобретаются покупателями, рынок готовых изделий напрямую зависит от рынков сырья и иных материалов, используемых для производства готового изделия, такие рынки именуются «смежными».

Поскольку Заявитель осуществляет деятельность по разработке баз данных, в частности систем бренд-контроля DAT, позволяющих потребителю распознать поддельную (контрафактную) продукцию, а именно инсектно-фунгицидные протравители, а Ответчик реализует такую продукцию, следовательно, рынки реализации ядохимикатов и разработки систем контроля будут являться смежными.

Согласно сведениям, имеющимся в открытом доступе в сети «Интернет», помимо ИП <...>, деятельность по реализации ядохимикатов (протравителей) на территории Челябинской области ООО «Первая Фумигационная группа», ООО «ВостокАгроХим», ООО Компания «Современные технологии» и иные.

В соответствии с частью 1 статьи 1477 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) на товарный знак, то есть на обозначение, служащее для индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей, признается исключительное право, удостоверяемое свидетельством на товарный знак.

Согласно пункту 1 статьи 1484 ГК РФ лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака любым не противоречащим закону способом, в том числе способами, указанными в законе.

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, 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;

при выполнении работ, оказании услуг;

на документации, связанной с введением товаров в гражданский оборот;

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

в сети «Интернет», в том числе в доменном имени и при других способах адресации.

Таким образом, ООО «Авента-Инфо» обладает исключительным правом на использование зарегистрированных товарных знаков «Система бренд-контроля» по свидетельству о регистрации № 500593, «DAT Система бренд-контроля» по свидетельству № 424762, «DAT» по свидетельству № 425502, в том числе правом нанесения их на упаковки товаров.

Согласно части 1 статьи 1229 ГК РФ гражданин или юридическое лицо, обладающие исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (правообладатель), вправе использовать такой результат или такое средство по своему усмотрению любым не противоречащим закону способом. Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (статья 1233), если настоящим Кодексом не предусмотрено иное.

Правообладатель может по своему усмотрению разрешать или запрещать другим лицам использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации. Отсутствие запрета не считается согласием (разрешением).

Другие лица не могут использовать соответствующие результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации без согласия правообладателя, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Кодексом. Использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации (в том числе их использование способами, предусмотренными настоящим Кодексом), если такое использование осуществляется без согласия правообладателя, является незаконным и влечет ответственность, установленную настоящим Кодексом, другими законами, за исключением случаев, когда использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации лицами иными, чем правообладатель, без его согласия допускается настоящим Кодексом.

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 возникает вероятность смешения (часть 3 статьи 1484 ГК РФ).

Действие исключительного права на товарный знак распространяется на всю территорию Российской Федерации (статья 1479 ГК РФ).

В статьях 1252, 1515 ГК РФ установлена ответственность за незаконное использование чужого товарного знака.

По смыслу перечисленных правовых норм, подлежащим запрету незаконным использованием товарного знака является использование лицом обозначения:

сходного до степени смешения с зарегистрированным товарным знаком правообладателя;

в отношении товаров, для индивидуализации которых товарный знак зарегистрирован, или однородных товаров;

в отсутствие разрешения правообладателя.

У ИП <...> отсутствует разрешение правообладателя на использование товарных знаков по свидетельствам №№ 424762, 500593, 425502, принадлежащих ООО «Авента-Инфо». Указанное обстоятельство подтверждается обращением ООО «Авента-Инфо» о нарушении его исключительных прав на указанные товарные знаки, данными, содержащимися на официальном сайте Федерального государственного бюджетного учреждения «Федеральный институт промышленной собственности» в реестре товарных знаков и знаков обслуживания, выводами, содержащимися в Заключении патентного поверенного, а также ответом информационной системы, разработанной ООО «Авента-Инфо», при проверке кодов, указанных на упаковках приобретенных товаров, о контрафактности данного товара.

Использование ИП <...> обозначений, сходных до степени смешения с товарными знаками, правообладателем которых является ООО «Авента-Инфо», нарушает исключительные права последнего на зарегистрированные товарные знаки.

Кроме того, из анализа имеющихся материалов следует, что ИП <...> осуществила введение в гражданский оборот инсектно-фунгицидного протравителя «Престиж КС» с нанесенными на упаковку стикером, имитирующим стикер Системы бренд-контроля DAT. Факт введения в оборот подтверждается копией товарного чека № 4265 от 12.05.2017 о приобретении ИП <...> 15 упаковок средства «Престиж» у ИП <...> и не оспаривается последней.

О контрафактности продукции, поставленной ИП <...> (исектно-фунгицидных протравителей «Престиж КС»), может свидетельствовать Заключение патентного поверенного, согласно которому продукция, представленная на проведение экспертизы, имеет отличия от образца продукции, предоставленной ООО Авента-Инфо», то есть оригинальной не является, имеются сходства до степени смешения.

У ИП <...> правовые отношения с ООО «Авента-Инфо» по вопросу использования товарных знаков ООО «Авента-Инфо» либо по вопросу официального представительства ООО «Авента-Инфо» отсутствуют.

С учетом изложенного, подтверждается факт введения ИП <...> в гражданский оборот продукции с товарными знаками, принадлежащими Заявителю.

Реализация продукции, ИП <...> с размещением на них товарных знаков, принадлежащих ООО «Авента-Инфо», без наличия на то правовых оснований, свидетельствует о наличии в действиях ИП <...> признаков недобросовестной конкуренции.

В соответствии со статьей 14.5 Закона о защите конкуренции, не допускается недобросовестная конкуренция путем совершения хозяйствующим субъектом действий по продаже, обмену или иному введению в оборот товара, если при этом незаконно использовались результаты интеллектуальной деятельности, за исключением средств индивидуализации, принадлежащих хозяйствующему субъекту-конкуренту.

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 добросовестности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам – конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

В действиях ИП <...> присутствуют все признаки недобросовестной конкуренции, указанные в пункте 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции:

1. Действия ИП <...> направлены на получение преимуществ в предпринимательской деятельности, поскольку ей вводятся в оборот инсекто-фунгицидные протравители «Престиж КС» с нанесенным на упаковку изображениями товарного знака, правообладателем которого является ООО «Авента-Инфо», без его согласия, при условии, что иные хозяйствующие субъекты, действующие добросовестно, каких-либо преимуществ при реализации собственной продукции, в том числе при размещении предложений о ее продаже, не получают.
2. Противоречие действующему законодательству, а именно статье 1484 ГК РФ, статье 10 bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883, требованиям добросовестности, разумности и справедливости.
3. Способность причинения убытков конкуренту выразилась в том, что у хозяйствующих субъектов – конкурентов, действующих добросовестно и не использующих зарегистрированных товарных знаков без согласия их правообладателей, может снизиться размер прибыли по отношению к уровню прибыли при воздержании ИП <...> от указанных действий (упущенная выгода), поскольку данные действия могут способствовать привлечению к товарам ИП <...> и их оттоку от товаров иных лиц.
4. Введение в заблуждение потенциальных потребителей путем незаконного использования товарного знака ООО «Авента-Инфо» посредством его размещения на товарах, реализуемых ИП <...>.

Действия ИП <...> по использованию обозначений, сходных до степени смешения с зарегистрированным ООО «Авента-инфо» товарным знаком по свидетельству № 95873, указывают на признаки нарушения статьи 14.5 Закона о защите конкуренции.

Статья 1.5. КоАП РФ устанавливает, что лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

Вина ИП <...> выразилась в незаконном использовании обозначений, сходных до степени смешения с зарегистрированным ООО «Авента-инфо» товарным знаком по свидетельству № 95873, что привело к ограничению конкуренции и нарушению статьи 14.5 Закона о защите конкуренции.

Частью 2 статьи 14.33 КоАП РФ предусмотрено, 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.

Срок давности привлечения к административной ответственности за административное правонарушение, предусмотренное частью 2 статьи 14.33 КоАП РФ, составляет один год со дня вступления в силу решения комиссии антимонопольного органа, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации (части 1, 6 статьи 4.5 КоАП РФ).

Решение по делу № 21-08нк/2017, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства, изготовлено в полном объеме 15 марта 2018 года, соответственно, срок привлечения к административной ИП <...> истекает 15 марта 2019 года.

Наличие обстоятельств, объективно препятствующих ИП <...> надлежащему соблюдению требований статьи 14.5 Закона о защите конкуренции не выявлено.

У ИП <...> отсутствовали препятствия и имелась возможность для соблюдения антимонопольного законодательства Российской Федерации, а именно – для соблюдения требований статьи 14.5 Закона о защите конкуренции. Однако предприниматель не приняла необходимых и достаточных мер по соблюдению действующего законодательства.

При таких обстоятельствах ИП <...> признается виновной в совершении административного правонарушения по части 2 статьи 14.33 КоАП РФ.

Обстоятельств, исключающих вину ИП <...> в совершении данного административного правонарушения, а также обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении при совершении данного административного правонарушения, не установлено.

Наличие обстоятельств, объективно препятствующих ИП <...> надлежащему соблюдению требований антимонопольного законодательства, Челябинским УФАС России не выявлено.

Вина ИП <...> выразилась в непринятии мер по прекращению незаконного использования обозначений сходных до степени смешения.

Должностным лицом Челябинского УФАС России при вынесении постановления в отношении ИП <...> принято во внимание, что Предприниматель впервые совершила нарушение антимонопольного законодательства Российской Федерации, оперативно устранила допущенные нарушения, с 01 августа 2016 года Общество включено в Единый реестр субъектов малого и среднего предпринимательства в качестве микропредприятия, а также отсутствие материалов, свидетельствующих о причинении имущественного ущерба либо вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира, окружающей среде, объектам культурного наследия народов Российской Федерации, безопасности государства, угрозы чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера.

С учетом изложенного, ИП <...> может быть назначено наказание в виде административного штрафа в размере 20 000 (двадцать тысяч) рублей.

Руководствуясь статьями 23.48, 29.9, 29.10, а также частью 2 статьи 14.33 КоАП РФ,

#### **ПОСТАНОВИЛ:**

1. Признать Индивидуального предпринимателя <...> виновной в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 14.33 КоАП РФ.

2. Применить к Индивидуальному предпринимателю <...> административное наказание в виде административного штрафа за недобросовестную конкуренцию по части 2 статьи 14.33 КоАП РФ в размере 20 000 (двадцати тысяч) рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее 60 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.

Сумма штрафа должна быть перечислена в доход федерального бюджета по следующим реквизитам: КБК 16111602010016000140 ОКТМО 75701000 на счет органа федерального казначейства: УФК по Челябинской области (для Челябинского УФАС России), Отделение Челябинск, г. Челябинск, БИК 047501001, р/с 40101810400000010801, ИНН 7453045147, КПП 745301001, УИН 16188053000001225506.

Согласно части 5 статьи 32.2 КоАП РФ при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, и информации об уплате административного штрафа в Государственной информационной системе о государственных и муниципальных платежах, по истечении срока, указанного в части 1 или 1.1 настоящей статьи, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют в течение десяти суток, а в случае, предусмотренном частью 1.1 настоящей статьи, в течение одних суток постановление о наложении административного штрафа с отметкой о его неуплате судебному приставу-исполнителю для исполнения в порядке, предусмотренном федеральным законодательством.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ, неуплата административного штрафа в срок, предусмотренный КоАП РФ, влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа, но не менее одной тысячи рублей, либо административный арест на срок до пятнадцати суток, либо обязательные работы до пятидесяти часов.

В соответствии с частью 7 статьи 21 Федерального закона Российской Федерации от 02.10.2007 № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве» постановление о наложении штрафа может быть предъявлено к исполнению в течение двух лет со дня их вступления в законную силу.

В соответствии с частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в течение 10 (десяти) суток со дня вручения или получения копии постановления в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в Арбитражный суд с учетом местожительства должностного лица и юрисдикции антимонопольного органа.

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.

После уплаты штрафа просим представить в Челябинское УФАС России копию платежного документа (факс (351) 263-18-39; электронная почта: fo74@fas.gov.ru).