

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу № АП- 04-06/07 - 2018

27 февраля 2018 года

Омск

г.

Заместитель руководителя Омского УФАС России «Л», в соответствии с полномочиями, установленными статьей 23.48 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № АП-04-06/07 -2018, возбужденного в отношении юридического лица ОАО «Сладонеж» (ОГРН 1025500736766, ИНН 5503001024, юридический адрес: 644105, г. Омск, ул. 22 Партсъезда, 51) по части 2 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

в отсутствие законного представителя ОАО «Сладонеж» - генерального директора «ЛЕ», извещенного надлежащим образом о дне, времени рассмотрения настоящего дела об административном правонарушении,

в присутствии защитника ОАО «Сладонеж» в понятии части 2 статьи 25.4 КоАП РФ «С» предъявившей доверенность от 01.08.2017 № ***, которой были даны разъяснения о правах лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, предусмотренные статьей 25.1, 25.5 КоАП РФ,

УСТАНОВИЛА:

Решением Комиссии Омского УФАС России от 14.11.2017 по делу № 04-05/14-2017 признаны недобросовестной конкуренцией и нарушением пункта 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» действия ОАО «Сладонеж» (ОГРН 1025500736766, ИНН 5503001024) при осуществлении своей предпринимательской деятельности по производству и реализации кондитерских изделий – вафельных конфет «Хуторок из детства». Из решения по делу № 04-05/14-2017 следует.

Основанием для возбуждения дела о нарушении антимонопольного законодательства в отношении ОАО «Сладонеж» послужило заявление АО «Акконд» (ОГРН 1022100967217, ИНН 2126000147, юридический адрес: 428022, г. Чебоксары, проезд Складской, 16), поступившее в Омское УФАС России 06.06.2017 вх. № 4446, о недобросовестной конкуренции, выразившейся в незаконном использовании ОАО «Сладонеж» товарного знака № 222812 «Хуторок» и комбинированного товарного знака № 578058 «Хуторок»,

правообладателем которых является АО «Акконд» (далее – Заявитель, Общество), что может причинить Заявителю убытки.

Из решения Комиссии по делу № 04-05/14-2017 следует, что АО «Акконд» является правообладателем:

- товарного знака (знака обслуживания) № 222812 «Хуторок» по свидетельству, выданному Российским агентством по патентам и товарным знакам 25.09.2002 года (приоритет с 12.04.2000, срок действия регистрации – до 12.04.2020);
 - комбинированного товарного знака (знака обслуживания) № 578058 «Хуторок» по свидетельству на товарный знак от 16.06.2016 (приоритет с 18.03.2015, срок действия регистрации до 18.03.2025),
- на товары 30 класса МКТУ – кондитерские изделия.

В силу положений части VII Гражданского кодекса Российской Федерации, АО «Акконд» обладает исключительным правом на товарные знаки, зарегистрированные в установленном законом порядке, по свидетельствам, выданным Заявителю Федеральной службой по интеллектуальной собственности (Роспатент).

В материалах дела имеются доказательства, подтверждающие законность рассматриваемой предпринимательской деятельности Заявителя и исключительное право АО «Акконд» на товарные знаки (знаки обслуживания), а именно:

- документы о государственной регистрации АО «Акконд» в качестве юридического лица, являющегося коммерческой организацией;
- копии свидетельств (с приложением) о регистрации товарного знака (знака обслуживания) № 222812 и комбинированного товарного знака (знака обслуживания) № 578058 в Федеральной службе по интеллектуальной собственности (Роспатент);

АО «Акконд» является производителем кондитерских изделий – вафель «Хуторок», с использованием на упаковке товара вышеупомянутых товарных знаков, и данный товар вводится в гражданский оборот на территории Российской Федерации путем предложения его к продаже (в том числе на сайте в сети «Интернет»), который реализуется в городе Омске и других регионах Российской Федерации.

Комиссией было установлено, что виды основной экономической деятельности АО «Акконд» и ОАО «Сладонеж» совпадают.

АО «Акконд» в материалы дела представлены образцы кондитерских изделий производства АО «Акконд» - вафель «Хуторок» и производства ОАО «Сладонеж» - вафельных конфет «Хуторок из детства».

По Определению Комиссии в Омское УФАС России 18.08.2017 вх. № 6718 от Омской таможни поступили сведения (информация), документы необходимые

для рассмотрения дела № 04-05/14-2017 по признакам нарушения антимонопольного законодательства, а также копия заключения патентного поверенного Российской Федерации «Ш», номер государственной регистрации *** (далее - Заключение) от 09.06.2017, из которого следует, что товарный знак № 578058 (правообладатель АО «Акконд») и обозначение на этикетке (примечание Комиссии: упаковке) вафельных конфет «Хуторок из детства» производства ОАО «Сладонеж», сходны до степени смешения.

Комиссией было принято данное заключение патентного поверенного в качестве доказательства обоснованности заявленных АО «Акконд» к ОАО «Сладонеж» требований в отношении комбинированного товарного знака (знака обслуживания) № 578058.

С учетом вышеизложенного, Комиссией, после оценки сходства обозначений, размещенных на упаковке товара, производимого АО «Акконд» и ОАО «Сладонеж», было установлено следующее.

При визуальном сравнении товарного знака (знака обслуживания) № 222812 «Хуторок» (правообладатель АО «Акконд»), словесного обозначения, которое размещено на упаковке товара – вафель «Хуторок» производства АО «Акконд» со словесным обозначением, используемым ОАО «Сладонеж» на упаковке вафельных конфет «Хуторок из детства», Комиссией установлено, что указанное выше словесное обозначение «Хуторок» (используемое ОАО «Сладонеж» для индивидуализации своего товара) может ассоциироваться у потребителя с товарным знаком № 222812 и производить в целом сходное впечатление, несмотря на некоторые отличия (например, в наклоне букв), поскольку является сходным до степени смешения с товарным знаком (знаком обслуживания) № 222812 «Хуторок».

Комиссией установлено, что товарный знак (знак обслуживания) № 222812 «Хуторок» (правообладатель АО «Акконд») и словесное обозначение, используемое Ответчиком на упаковке вафельных конфет «Хуторок из детства» производства ОАО «Сладонеж» имеют высокую степень сходства, что свидетельствует о наличии объективной возможности рассматриваемых Комиссией действий ОАО «Сладонеж» вызвать у потребителей смешение с деятельностью хозяйствующего субъекта-конкурента (АО «Акконд») либо с товарами, вводимыми хозяйствующим субъектом-конкурентом в гражданский оборот на территории Российской Федерации, таким образом словесное обозначение, используемое ОАО «Сладонеж» на упаковке вафельных конфет «Хуторок из детства», сходно до степени смешения с товарным знаком № 222812 (знаком обслуживания) «Хуторок» (правообладатель АО «Акконд»).

В письменных пояснениях ОАО «Сладонеж», а также во время заседаний Комиссии, представителями ОАО «Сладонеж» не отрицался факт производства вафельных конфет «Хуторок из детства». В материалах дела имеются документы, подтверждающие производство ОАО «Сладонеж» вафельных конфет «Хуторок из детства», в том числе:

- копии ордеров на выход готовой продукции из производства с 26.04.2017 по 30.05.2017;

- приказ № 167 от 31.05.2017 «О выводе из ассортимента конфет «Хуторок из детства»,

и другие доказательства, упомянутые в настоящем решении.

В письменных пояснениях ОАО «Сладонеж» указал на то, что единственным покупателем вафельных конфет «Хуторок из детства» производства ОАО «Сладонеж» являлось ООО «ТПК «Сладонеж». Представители ОАО «Сладонеж» на заседаниях Комиссии отрицали факты реализации ОАО «Сладонеж» вафельных конфет «Хуторок из детства».

Вместе с тем, Комиссией установлены факты реализации вафельных конфет «Хуторок из детства» в розничной продаже на территории города Омска.

Так, данный товар был реализован в розничной продаже по адресу: г. Омск, ул. Иртышская набережная, д. 12, ООО «Супермаркет «Океан», что подтверждается:

- служебной запиской о покупке данного товара, оригиналом кассового чека, упаковкой вафельных конфет «Хуторок их детства» производства ОАО «Сладонеж»:

- письменными пояснениями ООО «Супермаркет «Океан» о поставке вафельных конфет «Хуторок из детства» производителем товара – ОАО «Сладонеж» по договору поставки № 68/2011 от 01.01.2011, счет – фактурой № 71518 от 05.05.2017, товарной накладной РН0063362 от 24.08.2017.

АО «Акконд» представлены доказательства реализации данного товара в розничной продаже на территории города Омске в торговой сети ООО «НоваТор»:

- письмо АО «Акконд» (вх. 8064 от 05.10.2017) о выявлении факта реализации 20.07.2017 вафельных конфет «Хуторок из детства» производства ОАО «Сладонеж» на территории города Омска в торговой сети ООО «НоваТор» с приложением фотоснимка кассового чека и приобретенного кондитерского изделия «Хуторок из детства» производства ОАО «Сладонеж».

В процессе рассмотрения дела Комиссией был осмотрен сайт <http://www.sladonezh.ru>, принадлежащий ОАО «Сладонеж», по результатам которого составлены Акты осмотра сайта №1 от 22.08.2017 и № 2 от 11.09.2017, и установлено, что на данном сайте имеется информация о вафельных конфетах «Хуторок из детства», то есть Ответчик в определенный период времени использовал в своей предпринимательской деятельности товарные знаки № 222812, № 578058, правообладателем которых является АО «Акконд».

26.09.2017 при рассмотрении дела № 04-05/14-2017 был осмотрен сайт <http://www.sladonezh.ru> и составлен Акт осмотра сайта № 3, по результатам

которого установлено что, информация о вафельных конфетах «Хуторок из детства» с сайта удалена.

Комиссией был установлен период производства и реализации ОАО «Сладонезж» вафельных конфет «Хуторок из детства» – с 26.04. 2017 по 01.06.2017.

Под недобросовестной конкуренцией понимаются 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 (пункт 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции).

Закон о защите конкуренции содержит нормы, предусматривающие запрет на различные формы недобросовестной конкуренции.

Статья 14.6 Закона о защите конкуренции устанавливает запрет на недобросовестную конкуренцию, связанную с созданием смешения.

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.

Омским УФАС России был проведен анализ состояния конкуренции на товарном рынке производства и реализации кондитерских изделий в объеме установления фактических конкурентных отношений АО «Акконд» и ОАО «Сладонезж», из которого следует, что АО «Акконд» и ОАО «Сладонезж» являются хозяйствующими субъектами – конкурентами на данном товарном рынке.

АО «Акконд» использует товарные знаки в своей предпринимательской деятельности (ОКВЭД № 10.72 - производство сухарей, печенья и прочих сухарных хлебобулочных изделий, производство мучных кондитерских изделий, тортов, пирожных, пирогов и бисквитов, предназначенных для длительного хранения) при введении товара в гражданский оборот на территории

Российской Федерации, как обозначения, служащие для индивидуализации товаров и предприятия – АО «Акконд», как производителя товаров на означенном выше товарном рынке.

Комиссией Омского УФАС России было установлено, что ОАО «Сладонезж» при осуществлении предпринимательской деятельности по производству и реализации вафельных конфет «Хуторок из детства», незаконно использовались товарные знаки № 222812 и № 578058, правообладателем которых является АО «Акконд», поскольку АО «Акконд» не давал ОАО «Сладонезж» своего разрешения (согласия) на их использование ОАО «Сладонезж» в своей предпринимательской деятельности. Более того, как только правообладателю стало известно об использовании ОАО «Сладонезж» данных товарных знаков, АО «Акконд» была направлена ОАО «Сладонезж» претензия с требованием прекратить нарушение исключительных прав АО «Акконд».

При этом в результате такого использования возникает вероятность смешения в отношении товара, а также в отношении деятельности АО «Акконд» как производителя товара, являющегося по отношению к ОАО «Сладонезж» хозяйствующим субъектом-конкурентом на товарном рынке реализации кондитерских изделий.

Вышеуказанные действия ОАО «Сладонезж», совершенные по отношению к хозяйствующему субъекту-конкуренту – АО «Акконд», противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости. Означенные действия ОАО «Сладонезж» направлены на получение преимуществ перед конкурентами, соблюдающими императивные требования закона, обычаи делового оборота, требования добропорядочности, разумности, справедливости, поскольку:

- при недобросовестной конкуренции хозяйствующий субъект стремится получить преимущества при осуществлении предпринимательской деятельности способами, запрещенными действующим законодательством, при этом такие действия причиняют, могут причинить убытки хозяйствующим субъектам-конкурентам;

- позволяют ОАО «Сладонезж» рассчитывать на увеличение получаемой прибыли за счет незаконного использования обозначений сходных до степени смешения с товарными знаками АО «Акконд», широко известных потребителям во многих регионах Российской Федерации. При этом ОАО «Сладонезж» незаконно, без согласия правообладателя, использовал такие обозначения, в целях продвижения собственной продукции (товара и услуг), пользуясь известностью юридического лица – АО «Акконд» как производителя данного товара;

- использование средств индивидуализации правообладателя – АО «Акконд» без его согласия, в отсутствие соглашения (лицензионного договора) с

правообладателем (бездоговорное использование), позволяет ОАО «Сладонеж» экономить собственные средства за счет того, что он не оплачивает по договору сумму вознаграждения за их использование, что могло причинить убытки хозяйствующему субъекту-конкуренту.

Цель таких действий – получение неправомерных преимуществ в конкурентной борьбе за счет паразитирования на деловой репутации известного потребителям хозяйствующего субъекта. Это достигается в результате смешения в сознании потребителей деятельности (товаров) подлинного носителя деловой репутации, правообладателя товарных знаков, используемых Заявителем для индивидуализации своего товара, предприятия, затратившего денежные средства для его продвижения на товарном рынке (добросовестного конкурента – АО «Акконд»), и ложного имитатора (недобросовестного конкурента), в рассматриваемой ситуации – ОАО «Сладонеж».

ОАО «Сладонеж» до производства и реализации вафельных конфет «Хуторок из детства» была подана заявка № 2017708704 от 10.03.2017 в Федеральную службу по интеллектуальной собственности на государственную регистрацию обозначения «Хуторок из детства», однако в связи с высокой степенью сходства с товарными знаками № 222812, № 578058 (правообладатель АО «Акконд») заявка Федеральной службой по интеллектуальной собственности была отклонена.

ОАО «Сладонеж» после получения претензии от правообладателя прекратило производство и реализацию вафельных конфет «Хуторок из детства», обозначение на этикетке (упаковке) которых сходно до степени смешения с товарным знаком (знаком обслуживания) № 222812 и комбинированным товарным знаком (знаком обслуживания) № 578058, правообладателем которых является АО «Акконд» (подтверждающие документы в материалах дела имеются), а также предприняло определенные меры, направленные на изъятие данного товара из гражданского оборота.

Комиссией были приняты доводы АО «Акконд» и представленные доказательства о том, что:

- правообладателем (АО «Акконд») были затрачены определенные денежные средства на разработку дизайна товарных знаков, продвижение на рынке производимого Заявителем товара с использованием вышеуказанных товарных знаков;

- АО «Акконд» в результате незаконного использования ОАО «Сладонеж» в своей предпринимательской деятельности для обозначения товара собственного производства, которое сходно до степени смешения с товарными знаками, правообладателем которых является хозяйствующий субъект - АО «Акконд», конкурент ОАО «Сладонеж», могли быть причинены убытки.

Таким образом, решением Комиссии Омского УФАС России от 14.11.2017 по

делу № 04-05/14-2017 признаны недобросовестной конкуренцией и нарушением пункта 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» действия ОАО «Сладонеж» (ОГРН 1025500736766, ИНН 5503001024) при осуществлении своей предпринимательской деятельности по производству и реализации кондитерских изделий – вафельных конфет «Хуторок из детства» в период с 26.04.2017 по 01.06.2017, способные вызвать смешение с деятельностью хозяйствующего субъекта – конкурента АО «Акконд» либо с товарами, вводимыми АО «Акконд» в гражданский оборот на территории Российской Федерации, выразившиеся в незаконном использовании обозначений, сходных до степени смешения с товарным знаком (знаком обслуживания) № 222812 «Хуторок» и комбинированным товарным знаком (знаком обслуживания) № 578058 «Хуторок», правообладателем которых является АО «Акконд», в отношении товаров, которые продаются либо иным образом вводятся в гражданский оборот на территории Российской Федерации, путем размещения таких обозначений на упаковке вафельных конфет «Хуторок из детства» производства ОАО «Сладонеж» и опубликования в информационно - телекоммуникационной сети «Интернет» на официальном сайте ОАО «Сладонеж» <http://www.sladonezh.ru> информации о товаре - вафельных конфетах «Хуторок из детства», что могло причинить убытки АО «Акконд».

Согласно части 1.2. статьи 28.1 КоАП РФ поводом к возбуждению дел об административных правонарушениях, предусмотренных [статьями 14.9, 14.31, 14.31.1 - 14.33](#) КоАП РФ, является принятие комиссией антимонопольного органа решения, которым установлен факт нарушения антимонопольного [законодательства](#) Российской Федерации.

Материалы дела о нарушении антимонопольного законодательства № 04-05/14-2017 в соответствии пунктом 4 указанного решения переданы уполномоченному лицу Омского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении по признакам нарушения статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

На основании решения Омского УФАС России № 04-05/14-2017 уполномоченным должностным лицом Омского УФАС России 15.02.2018 был составлен протокол № АП-04-06/07-2018 в отношении юридического лица ОАО «Сладонеж» по части 2 статьи 14.33 КоАП РФ.

При рассмотрении административного дела 27.02.2018 имеющиеся в деле № АП-04-06/07-2018 материалы были всесторонне изучены и им дана следующая оценка.

Согласно статье 37 Закона о защите конкуренции за нарушение антимонопольного законодательства коммерческие и некоммерческие организации и их должностные лица несут ответственность, предусмотренную законодательством Российской Федерации.

Согласно части 1 статьи 1.5 КоАП РФ лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

В соответствии с частью 2 статьи 2.1 КоАП РФ юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых КоАП РФ или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

В соответствии с частью 1 статьи 2.10 КоАП РФ юридические лица подлежат административной ответственности за совершение административных правонарушений в случаях, предусмотренных статьями раздела ■■■ КоАП РФ или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с частью 2 статьи 14.33 КоАП 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 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 рассмотрении 27.02.2018 дела об административном правонарушении № АП-04-06/07-2018 защитник ОАО «Сладонезж» «С» предоставила письменное ходатайство о снижении суммы минимального административного штрафа, предусмотренного санкцией части 2 статьи 14.33 КоАП РФ, с приложением копии кредитного договора № *** от 12.08.2016, копии кредитного договора № *** от 09.06.2017, копии соглашения об общих условиях предоставления кредита от 31.07.2017.

Должностным лицом Омского УФАС России при рассмотрении 27.02.2018 дела об административном правонарушении № АП-04-06/07-2018 заявленное ходатайство было рассмотрено, по результатам его рассмотрения, было вынесено определение от 27.02.2018 об отказе в его удовлетворении, о чем было объявлено «С», после чего рассмотрение настоящего административного дела продолжено.

Материалы дела № 04-05/14-2017 свидетельствуют о том, что юридическое лицо ОАО «Сладонезж» имело возможность надлежащим образом исполнить нормы антимонопольного законодательства, однако не приняло должных мер к соблюдению юридическим лицом указанных норм, результатом чего явилось нарушение антимонопольного законодательства и совершение административного правонарушения.

Незаконное использование обозначений, сходных до степени смешения с товарным знаком (знаком обслуживания) № 222812 «Хуторок» и комбинированным товарным знаком (знаком обслуживания) № 578058 «Хуторок», правообладателем которых является АО «Акконд», в отношении товаров, которые продаются либо иным образом вводятся в гражданский оборот на территории Российской Федерации, путем размещения таких обозначений на упаковке вафельных конфет «Хуторок из детства» производства ОАО «Сладонеж» и опубликования в информационно - телекоммуникационной сети «Интернет» на официальном сайте ОАО «Сладонеж» <http://www.sladonezh.ru> информации о товаре - вафельных конфетах «Хуторок из детства», что могло причинить убытки АО «Акконд», признанное Решением Комиссии Омского УФАС России от 14.11.2017 по делу № 04-05/14-2017 нарушением пункта 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции, образует состав административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 14.33 КоАП РФ.

Событие административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 14.33 КоАП РФ и виновность юридического лица ОАО «Сладонеж» в его совершении подтверждается доказательствами, содержащимися в материалах дела № АП-04-05/14-2017:

- заявлением АО «Акконд» в Омское УФАС России (вх. № 4446 от 06.06.2017);
- решением комиссии Омского УФАС России от 14.11.2017 по делу № 04-05/14-2017;
- образцами кондитерских изделий, представленными АО «Акконд»;
- актами осмотра № 1 и № 2 сайта ОАО «Сладонеж» <http://www.sladonezh.ru> в сети «Интернет» специалистами Омского УФАС России;
- документами о регистрации АО «Акконд» товарного знака (знака обслуживания) и комбинированного товарного знака в установленном законом порядке;
- выписками из ЕГРЮЛ АО «Акконд» и ОАО «Сладонеж»;
- письменными пояснениями АО «Акконд» и ОАО «Сладонеж»;
- служебной запиской от 21.08.2017 и оригиналом кассового чека о покупке вафельных конфет «Хуторок из детства» производства ОАО «Сладонеж»;
- письменным ходатайством АО «Акконд» (вх. № 8064 от 05.10.2017) о приобщении к материалам дела фотоснимка вафельных конфет «Хуторок из детства» производства ОАО «Сладонеж» и кассового чека, подтверждающего продажу 20.07.2017 указанной продукции на территории г. Омска;
- письменными пояснениями ООО «Супермаркет «Океан» с приложением

подтверждающих документов;

- протоколом № АП-04-06/07-2018 от 15.02.2018,

и другими материалами дела.

Указанное административное правонарушение является длящимся, совершено в городе Омске, в период с 26.04.2017 по 01.06.2017.

Обстоятельств, исключающих производство по настоящему административному делу, не установлено.

Оснований для прекращения производства по делу об административном правонарушении не имеется.

Инкриминируемое указанному юридическому лицу административное правонарушение не является малозначительным, поскольку, как следует из материалов дела, неправомерные действия ОАО «Сладонезж» повлекли нарушение антимонопольного законодательства, чем могли быть причинены убытки АО «Акконд».

При расчете суммы административного штрафа по части 2 статьи 14.33 КоАП РФ установлено следующее:

В пункте 18 Постановления Пленума ВАС РФ от 17.02.2011 № 11 «О некоторых вопросах применения Особенной части Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» указано, что поскольку диспозицией [части 2 статьи 14.33](#) КоАП РФ охватывается 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, то исчисление административного штрафа, предусмотренного санкцией этой нормы, при определении суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено нарушение, следует исходить из того, что по смыслу [части 2 статьи 14.33](#) КоАП РФ учитывается только выручка от реализации товара с незаконным использованием результатов интеллектуальной деятельности и приравненных к ним средств индивидуализации юридического лица, средств индивидуализации продукции, работ, услуг.

Административное правонарушение было выявлено в 2017 году, что подтверждается приказом Омского УФАС России от 04.08.2017 № 174, производство и реализация ОАО «Сладонезж» товара с незаконным использованием результатов интеллектуальной деятельности и приравненных к ним средств индивидуализации юридического лица, средств индивидуализации продукции, работ, услуг – вафельных конфет «Хуторок из детства» осуществлялись в период с **26.04.2017 по 01.06.2017**, в связи с чем для расчета суммы административного штрафа учитывается только выручка от реализации товара с незаконным использованием результатов

интеллектуальной деятельности и приравненных к ним средств индивидуализации юридического лица, средств индивидуализации продукции, работ, услуг за указанный период.

В соответствии с нормами [КоАП](#) РФ размер административного штрафа за совершение административного правонарушения, предусмотренного [статьей 14.33](#) КоАП РФ, исчисляется согласно [примечанию к статье 14.31](#) КоАП РФ.

Расчет административного штрафа, налагаемого за совершение правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 2 статьи 14.33 КоАП РФ, производится на основании Письма ФАС России от 19.01.2012 № ИА/1099 «О Рекомендациях по расчету величины административного штрафа» (вместе с «Методическими рекомендациями по расчету величины административного штрафа, рассчитываемого исходя из суммы выручки правонарушителя и налагаемого на юридических лиц, за совершение административных правонарушений, предусмотренных статьями 14.31, 14.31.1, 14.31.2, 14.32 и 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» (далее - Методика)).

Согласно представленной ОАО «Сладонезж» информации размер суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на товарном рынке производства и реализации кондитерских изделий – вафельных конфет «Хуторок из детства» за 2017 год составляет *** руб.

Величина максимального штрафа рассчитывается как 15% суммы выручки ОАО «Сладонезж»

$$\text{МаксШ} = \text{«***»} * 0,15 = \text{***}$$

Величина минимального штрафа рассчитывается как 1% от суммы выручки от совершения недобросовестных конкурентных действий путем незаконного использования результатов интеллектуальной деятельности и приравненных к ним средств индивидуализации юридического лица, средств индивидуализации продукции, работ, услуг.

$$\text{МинШ} = \text{«***»} * 0,01 = \text{***}$$

Базовый штраф (БШ) определяется как сумма минимального размера административного штрафа (МинШ) и половина разности максимального размера административного штрафа (МаксШ) и минимального размера административного штрафа (МинШ).

$$\text{БШ} = (\text{«***»} - \text{***}) / 2 + \text{***} = \text{***}$$

Размер обстоятельств, смягчающих (ОС) или отягчающих (ОО) административную ответственность, рассчитывается как одна восьмая разности максимального (МаксШ) и минимального (МинШ) размера административного штрафа.

$$OO (OC) = («***» - ***) / 8 = ***/8 = ***$$

При рассмотрении 27.02.2018 дела об административном правонарушении № АП-04-06/07-2018 должностным лицом Омского УФАС России в качестве смягчающих вину ОАО «Сладонек» обстоятельств предусмотренных статьей 4.2 КоАП РФ было учтено, что Общество впервые привлекается к административной ответственности по статье 14.33 КоАП РФ, признало свою вину и полностью прекратило противоправные деяния, связанные с производством и реализацией товара с незаконным использованием результатов интеллектуальной деятельности и приравненных к ним средств индивидуализации юридического лица, средств индивидуализации продукции, работ, услуг – вафельных конфет «Хуторок из детства».

Иных обстоятельств, смягчающих административную ответственность, а также обстоятельств, отягчающих административную ответственность предусмотренных статьями 4.2 и 4.3 КоАП РФ, не установлено.

Величина штрафа, подлежащего наложению, является суммой базового штрафа и обстоятельств, отягчающих административную ответственность, уменьшенной на сумму обстоятельств, смягчающих административную ответственность.

$$ПШ = *** - («***» * 3) = *** - *** = ***$$

Штраф, подлежащий применению, рассчитанный согласно Методике, составляет *** рублей, вместе с тем санкция, установленная частью 2 статьи 14.33 КоАП РФ, содержит законодательное ограничение размера налагаемого штрафа – 100 000 рублей, следовательно, применению подлежит штраф в размере **100 000** рублей.

В соответствии с частью 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.

Однако доказательств, подтверждающих наличие каких – либо исключительных обстоятельств установленных частью 3.2 статьи 4.1 КоАП РФ, в том числе тяжелое финансовое положение Общества, либо нахождение Общества в стадии банкротства, а также доказательств чрезмерного ограничения имущественных прав коммерческой организации, доказательств чрезмерности установленного размера штрафа, либо возникновения каких-либо финансовых трудностей в связи с его уплатой и других исключительных обстоятельств, связанных с характером совершенного административного правонарушения и его последствиями, имущественным и финансовым положением привлекаемого лица, ОАО «Сладонезж» в материалы дела не представлено.

На основании пункта 2 статьи 1 части 3.2 КоАП РФ принимается решение о наложении на ОАО «Сладонезж» административного штрафа в минимальном размере, в соответствии с санкцией части 2 статьи 14.33 КоАП РФ.

На основании изложенного, учитывая характер совершенного административного правонарушения, наличие смягчающих обстоятельств ОАО «Сладонезж» ответственность, отсутствие обстоятельств отягчающих административную ответственность, руководствуясь статьями 14.33, 23.48, 26.1., 29.9, 29.10, а также статьями 2.1, 3.5, 4.1, 4.2, 4.3 КоАП РФ,

П О С Т А Н О В И Л А:

Признать юридическое лицо ОАО «Сладонезж» (ОГРН 1025500736766, ИНН 5503001024, юридический адрес: 644105, г. Омск, ул. 22 Партсъезда, 51), виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 14.33 КоАП РФ и назначить ему административное наказание по части 2 статьи 14.33 КоАП РФ в виде административного штрафа в размере 100 000 (сто тысяч) рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.

В соответствии с частью 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в указанный срок, влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного штрафа.

В соответствии с частью 5 статьи 32.2 КоАП РФ при неуплате административного штрафа в указанный срок сумма штрафа подлежит взысканию в принудительном порядке.

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

В соответствии с пунктом 1 статьи 46 Бюджетного кодекса РФ сумма штрафа за нарушение антимонопольного законодательства подлежит зачислению в федеральный бюджет.

Сумма административного штрафа уплачивается лицом, привлеченным к административной ответственности по следующим реквизитам:

Получатель:

УФК по Омской области (Управление Федеральной антимонопольной службы по Омской области) ИНН 5503023028, КПП 550401001

Счет № 40101810100000010000

Банк получателя: ГРКЦ ГУ Банка России по Омской области

БИК 045209001, Отделение Омск

Код бюджетной классификации 161 1 16 02010 01 6000 140

Код ОКТМО 52701000

Назначение платежа: Административный штраф в соответствии с частью 2 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в районный суд по месту рассмотрения дела в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

В соответствии с частью 1 статьи 31.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

Заместитель
управления

руководителя
«Л»

