Заявителю:

ООО «ХимХолдинг»

…..

Ответчику:

ИП Вавровская Алена Викторовна

.

.

E-mail: _____

E-mail: _____

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу

об административном правонарушении № 023/04/14.33-2528/2023

_____. г. Краснодар

И.о. заместителя руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю (далее – Краснодарское УФАС России), Ошхунов Тимур Хусенович, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 023/04/14.33-2528/2023, возбужденного в отношении ИП Вавровской Аленой Викторовной (ИНН: ….; ОГРНИП: ……; адрес: …….) протоколом Краснодарского УФАС России от 16.05.2023 г. об административном правонарушении по ч. 2 ст. 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) по факту недобросовестной конкуренции выразившиеся в использовании обозначения, сходного до степени смешения с товарными знаками Заявителя «I Can» (по свидетельству № 638415 от 08.12.2017 г., свидетельству № 580991 от 15.07.2016 г.) и «Чистая польза» (по свидетельству № 751419 от 17.03.2020 г.), внутри магазина, расположенного по адресу: _____, на вывеске вышеуказанного магазина, рекламном стенде, расположенном возле входа в вышеуказанный магазин, а также использовании секрета производства (ноу-хау) – продажа и производство продукции, правообладателем которых является ООО «ХимХолдинг», с нарушением требований ст. 14.5, п. 1 ст. 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции», (факт установлен решением по делу № 023/01/14.5-2853/2022),

в отсутствие надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела № 023/04/14.33-2528/2023– ООО «ХимХолдинг»

в присутствии надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела № 023/04/14.33-1282/2023 лица, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении – представитель …….,

УСТАНОВИЛ:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю поступило заявление ООО «ХимХолдинг» (вх. № 3656 от 11.04.2021 г.) о признаках нарушения антимонопольного законодательства при использовании товарных знаков «I Can» (по свидетельствам № 638415 от 08.12.2017 г., по свидетельству № 580991 от 15.07.2016 г.) и «Чистая польза» (по свидетельству № 751419 от 17.03.2020 г.) внутри магазина, расположенного по адресу: г. Краснодар, ул. ….., на вывеске вышеуказанного магазина, рекламном стенде, расположенном возле входа в вышеуказанный магазин, а также использовании секрета производства (ноу-хау) – продажа и производство продукции, правообладателем которых является Заявитель.

По вышеуказанному факту Краснодарским УФАС России было возбуждено дело № 023/01/14.5-2853/2022 по признакам нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации в отношении – ИП Вавровской Алены Викторовны.

Определением Краснодарского УФАС России от 17.07.2019 г. о назначении дела № 023/01/14.5-2853\2022 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению, дело было назначено к рассмотрению на 23.09.2022 г. в 11 часов 00 минут.

Определением Краснодарского УФАС России от 23.09.2022 г. о продлении срока рассмотрения дела № 023/01/14.5-2853/2022 срок рассмотрения дела было назначено на 19.04.2023 г.

Определением Краснодарского УФАС России от 23.09.2022 г. об отложении рассмотрения дела № 023/01/14.5-2853/2022 рассмотрение дела было назначено на 17.11.2022 г. в 11часов 00 минут.

Определением Краснодарского УФАС России от 17.11.2022 г. дело 023/01/14.5-2853/2022 было назначено на 16.01.2023 г. в 11 часов 30 минут.

Определением Краснодарского УФАС России от 16.01.2023 г. дело 023/01/14.5-2853/2022 было назначено на 28.02.2023 в 11 часов 30 минут.

В связи с вынесением заключения об обстоятельствах дела определением Краснодарского УФАС России от 28.02.2023 г. об отложении рассмотрения дела № 023/01/14.5-2853/2022 рассмотрение дела было назначено на 04.04.2023 г. в 14 часов 30 минут.

Решением Комиссии Краснодарского УФАС России от 04.04.2023 г. (в полном объеме 10.04.2023 г.) вышеуказанные действия признаны нарушающими антимонопольное законодательство.

По данному факту Краснодарским УФАС России были переданы материалы дела уполномоченному должностному лицу для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 2 ст. 14.33 КоАП РФ.

При рассмотрении материалов Краснодарским УФАС России установлено следующее.

Как указано в заявлении ООО «ХимХолдинг» (далее - Общество) (вх. № 3656 от

11.04.2021 г.), между Обществом (Лицензиар) и ИП Вавровской Аленой Викторовной (Лицензиат) (ИНН: ….; ОГРНИП: …..; 350055, Краснодарский край, г. Краснодар, ……; E-mail: _____) 13.01.2021 г. заключен лицензионный договор № 488-Ч от 13.01.2021 г., согласно которому ИП Вавровской А.В. был предоставлен секрет производства (ноу-хау) и право производить и продавать продукцию под брендом «Чистая польза».

10.09.2021 г. ООО «ХимХолдинг» расторг с ИП Вавровской А.В. в одностороннем порядке лицензионный договор (далее - Договор) № 488-Ч от 13.01.2021 г. в порядке п. 10.3 Договора, в связи с неоднократным нарушением условий Договора, предусмотренных п. 3.4.9, а именно по истечении 5 календарных дней с даты получения уведомления о расторжении лицензионного договора, либо по истечении срока хранения уведомления о расторжении на почте.

В соответствии с п 10.3 Договора, Лицензиат со дня получения уведомления о расторжении Договора обязан прекратить любое использование секрета производства (ноу-хау), предоставленного по Договору, и все, что подлежит возврату Лицензиару – вернуть способами, предусмотренными Договором.

Уведомление о расторжении лицензионного договора № 488-Ч от 13.01.2021 г. в адрес ИП Вавровской А.В. было направлено 20.10.2021 г. (по истечению срока хранения вернулось 25.11.2021 г.), что является надлежащим уведомлением, также, вышеуказанное уведомление было направлено по адресу электронной почты ИП Вавровской А.В., указанной в разделе 12 Договора.

С момента вступления в силу уведомления о расторжении, т.е. 25.11.2021, Лицензиат лишилась права использовать секрет производства (ноу-хау), а также осуществлять иную предпринимательскую деятельность, предусмотренную Договором.

Несмотря на расторжение лицензионного договора, ИП Вавровская А.В. продолжала осуществлять использование секрета производства (ноу-хау) и коммерческой информации Заявителя, извлекая из этого прибыль.

Заявителем выявлены факты незаконного использования товарных знаков на вывеске магазина, расположенного по адресу: г. Краснодар, ул. Лавочкина д. 21, рекламном стенде, расположенном возле входа в вышеуказанный магазин, а также в магазине представлена для продажи продукция под брендом «Чистая польза» и «I Can», изготовленная по секрету производства (ноу-хау), что подтверждается приложенными фотоматериалами.

Также, Заявителем была произведена покупка продукции в магазине расположенном по адресу: г. Краснодар, ул. Лавочкина д. 21. В содержании выданного чека от 01.12.2021 г. и 28.12.2021 г., указано обозначение «Чистая польза».

ООО «ХимХолдинг» и ИП Вавровская А.В. являются хозяйствующими субъектами-конкурентами, поскольку осуществляют деятельность на одном товарном рынке.

В соответствии с п.1.3 Порядка проведения анализа по делам, возбужденным по признакам нарушения статей 14.1-14.8 Федерального закона «О защите конкуренции», анализ состояния конкуренции на товарном рынке проводился с особенностями, установленными п.10.6 настоящего порядка.

Исследование рынка оптовой торговли химическими продуктами и чистящих средств проводится с целью определения состояния конкуренции на рынке оптовой торговли химическими продуктами и чистящих средств с декабря 2021 г. по июнь 2022 г.

В качестве источников исходной информации в соответствии с п. 1.5 Приказа №220 использовались документы и материалы, представленные хозяйствующим субъектами.

Факт недобросовестной конкуренции выявлен ООО «ХимХолдинг» в декабре 2021 г.

Таким образом, временной интервал исследования рынка оптовой торговли химическими продуктами и чистящих средств определен с декабря 2021 г. по июнь 2022 г.

Согласно ОК 029 – 2014 Общероссийскому классификатору видов экономической деятельности, утвержденному Приказом Росстандарта от 31.01.2014 № 14 – ст. деятельность оптовой торговли химическими продуктами и чистящих средств относится к следующему разделу:

- раздел С «Обрабатывающие производства», классификационные группы: ОКВЭД: 46.75 «Торговля оптовая химическими продуктами»; 46.44.2 «Торговля оптовая чистящими средствами».

Учитывая вышеизложенное, а также цель проведения анализа товарного рынка, продуктовые границы рынка определены как оптовая торговля химическими продуктами и чистящих средств.

Географическими границами товарного рынка определены границы территории, в котором действует хозяйствующий субъект, являющийся объектом антимонопольного контроля.

ИП Вавровская А.В. и ООО «ХимХолдинг» являются хозяйствующими субъектами-конкурентами, поскольку осуществляют деятельность на одном товарном рынке на территории Российской Федерации.

Таким образом, географическими границами товарного рынка приняты административно – территориальные границы Российская Федерация.

Согласно ч.1 ст. 1484 ГК РФ лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака в соответствии со статьей 1229 настоящего Кодекса любым не противоречащим закону способом (исключительное право на товарный знак), в том числе способами, указанными в пункте 2 настоящей статьи. Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на товарный знак.

Согласно ч.3 ст. 1484 ГК РФ никто не вправе использовать без разрешения правообладателя сходные с его товарным знаком обозначения в отношении товаров, для индивидуализации которых товарный знак зарегистрирован, или однородных товаров, если в результате такого использования возникнет вероятность смешения.

Конвенции по охране промышленной собственности (заключена в Париже

20.03.1883, ред. от 02.10.1979) (2) актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах.

(3) В частности, подлежат запрету:

1) все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента.

Согласно п. 9 ст. 4 Федерального закона «О защите конкуренции» недобросовестной конкуренцией являются 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.

Согласно ст. 14.5 Федерального 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.

К результатам интеллектуальной деятельности, подлежащих рассмотрению в данной форме недобросовестной конкуренции, в соответствии с частью 1 статьи 1225 ГК РФ относятся произведения науки, литературы и искусства; программы для электронных вычислительных машин (программы для ЭВМ); базы данных; исполнения; фонограммы; сообщение в эфир или по кабелю радио- или телепередач (вещание организаций эфирного или кабельного вещания); изобретения; полезные модели; промышленные образцы; селекционные достижения; топологии интегральных микросхем; секреты производства (ноу-хау).

Сущность исключительного права заключается в праве его владельца пользоваться и распоряжаться соответствующим объектом и корреспондирующей обязанности остальных лиц воздерживаться от его несанкционированного использования, в том случае если санкция необходима. При этом использование может считаться санкционированным только при наличии разрешения на использование объекта исключительных прав, которое оформлено надлежащим образом. В большинстве случаев оформление такой санкции требует регистрации соответствующего соглашения, без которой соглашение считается недействительным. Например, согласно ГК РФ любое лицо, не являющееся патентообладателем, вправе использовать изобретение, полезную модель, промышленный образец, защищенные патентом, лишь с разрешения патентообладателя (на основе лицензионного договора). Лицензионный договор подлежит регистрации в Патентном ведомстве и без регистрации считается недействительным.

Под незаконным использованием следует понимать несанкционированное владельцем использование объекта интеллектуальной собственности, в том

случае, если такая санкция необходима.

Негативные последствия и преимущества проявляются только тогда, когда товар с незаконным использованием интеллектуальной собственности поступает в гражданский оборот. Следовательно, формой вреда в данном случае являются убытки.

Из представленных в Краснодарское УФАС России письменных объяснений ИП Вавровской А.В. (вх. _____г.) следует, что: *«Баннер с использованием товарных знаков «Чистая линия» и «I Can» на фасаде здания расположенного по адресу: г. Краснодар, ул. Лавочкина, д. 21 отсутствует. Данный факт подтверждается фотоматериалом. Реализация товаров ИП Вавровской А.В. товарных знаков «Чистая линия» и «I Can» не осуществляется. Ранее был заключен договор с компанией «Чистая польза», сотрудничество с которой прекратилось в 2021 году, с товарными знаками «Чистая линия» и «I Can» не сотрудничала. Данный факт подтверждается фотоматериалом. Дополнительно сообщаю, что помещение, расположенное по адресу : г. Краснодар, ул. Лавочкина, д. 21, используется для оказания парикмахерских услуг и реализации продукции «KERALEX» (профессиональные средства по уходу за волосами).»*

Согласно п.1 ст.14.6 Федерального 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.

Таким образом, действия ИП Вавровской Алены Викторовны, выразившиеся в использовании обозначения, сходного до степени смешения с торговыми знаками Заявителя «I can» (по свидетельствам № 638415 от 08.12.2017 г., по свидетельству № 580991 от 15.07.2016 г.) и «Чистая польза» (по свидетельству № 751419 от 17.03.2020 г.), внутри магазина, расположенного по адресу: г. Краснодар, ул. Лавочкина, д. 21, на вывеске вышеуказанного магазина, рекламном стенде, расположенном возле входа в вышеуказанный магазин, а также использовании секрета производства (ноу-хау) – продажа и производство продукции, правообладателем которых является ООО «ХимХолдинг» нарушают требования ст. 14.5, п. 1 ст. 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции».

Согласно части 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.

На основании изложенного, действия ИП Вавровской Алены Викторовны (ИНН: ….; ОГРНИП: …..; адрес: 350055, Краснодарский край, г. Краснодар, п. …….), выразившиеся в использовании обозначения, сходного до степени смешения с товарными знаками Заявителя «I Can» (по свидетельству № 638415 от 08.12.2017 г., свидетельству № 580991 от 15.07.2016 г.) и «Чистая польза» (по свидетельству № 751419 от 17.03.2020 г.), внутри магазина, расположенного по адресу: г. Краснодар, ул. Лавочкина д. 21, на вывеске вышеуказанного магазина, рекламном стенде, расположенном возле входа в вышеуказанный магазин, а также использовании секрета производства (ноу-хау) – продажа и производство продукции, правообладателем которых является ООО «ХимХолдинг», являются недобросовестной конкуренцией и нарушают ст. 14.5, п. 1 ст. 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции» и образуют состав административного правонарушения, предусмотренного ч. 2 ст. 14.33 КоАП РФ.

На основании вышеизложенного ИП Вавровской А.В. Краснодарским УФАС России было направлено уведомление о составлении протокола об административном правонарушении по ч. 2 ст. 14.33 КоАП РФ и составление протокола назначено на 16.05.2023 г. в 12:00.

В соответствии с информацией, предоставленной сайтом Почты России, срок хранения отправлений _____ и _____ истек _____г.

Согласно п. 63 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23 июня 2015 г. № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» по смыслу пункта 1 статьи 165.1 ГК РФ юридически значимое с учетом положения пункта 2 статьи 165.1 ГК РФ юридически значимое сообщение, адресованное гражданину, осуществляющему предпринимательскую деятельность в качестве индивидуального предпринимателя (далее - индивидуальный предприниматель), или юридическому лицу, направляется по адресу, указанному соответственно в едином государственном реестре индивидуальных предпринимателей или в едином государственном реестре юридических лиц либо по адресу, указанному самим индивидуальным предпринимателем или юридическим лицом.

Согласно п. 67 постановления бремя доказывания факта направления (осуществления) сообщения и его доставки адресату лежит на лице, направившем сообщение.

Юридически значимое сообщение считается доставленным и в тех случаях, если оно поступило лицу, которому оно направлено, но по обстоятельствам, зависящим от него, не было ему вручено или адресат не ознакомился с ним (пункт 1 статьи 165.1 ГК РФ). **Например, сообщение считается доставленным, если адресат уклонился от получения корреспонденции в отделении связи, в связи с чем она была возвращена по истечении срока хранения.**

Объектом вменяемого административного правонарушения является установленный порядок осуществления государственного надзора в сфере

конкуренции хозяйствующих субъектов.

Объективная сторона административного правонарушения состоит в нарушении ИП Вавровской А.В. требований ст. 14.5, п. 1 ст. 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции».

Субъект административного правонарушения – ИП Вавровская Алена Викторовна.

Субъективная сторона: лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения требований законодательства, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Место совершения правонарушения – _____.

Дата и время – 10.04.2023 г. (дата вынесения решения в полном объеме).

16.05.2023 г. Краснодарским УФАС России в отношении ИП Вавровской А.В. был составлен протокол об административном правонарушении № 023/04/14.33-2528/2023, а также определение о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении.

Представителем ИП Вавровской А.В. по доверенности Матвеева А.А. копии указанных документов получены нарочно 29.05.2023 г., о чем на оригиналах имеются соответствующие отметки с подписью представителя.

ИП Вавровской А.В. направлено (вх. _____ г.) ходатайство об снятии административной ответственности в связи с малозначительностью административного правонарушения.

При рассмотрении дела № 023/04/14.33-2528/2023 Краснодарским УФАС России обстоятельств в соответствии со ст.ст. 4.2, 4.3 КоАП РФ, не установлено.

Руководствуясь ч. 1 ст. 14.33, ст.ст. 23.48, 29.9 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Привлечь ИП Вавровскую Алену Викторовну (ИНН: ….; ОГРНИП: ….; адрес: 350055, Краснодарский край, г. Краснодар, ….) к административной ответственности по части 2 статьи 14.33 КоАП РФ и назначить административное наказание в виде штрафа в размере 20 000 (двадцать тысяч) рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП штраф должен быть уплачен 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.

Штраф должен быть уплачен по следующим реквизитам:

ИНН: 2309053192 **КПП:** 231201001

Получатель **УФК по Краснодарскому краю (Управление Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю)**

Банк получателя ЮЖНОЕ ГУ БАНКА РОССИИ//УФК по Краснодарскому краю, г. Краснодар

номер казначейского счета: _____

БИК: _____

ЕКС: _____

Назначение платежа: КБК _____

НДС не предусмотрен

УИН: -

При оплате административного штрафа в платежном поручении, в назначении платежа **необходимо обязательно указывать УИН.**

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного штрафа.

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

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.

И.о. заместителя руководителя управления _____