

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу № 26-14.33 ч.2/2018

об административном правонарушении

28 ноября 2018 года г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) <...>, рассмотрев протокол об административном правонарушении от 29 августа 2018 года и материалы дела об административном правонарушении № 26-14.33 ч.2/2018, возбужденного в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Скиф» (ОГРН 1127451001347, ИНН/КПП 7451333894/745101001, зарегистрировано 02.02.2012, юридический адрес: г. Челябинск, ул. Потребительская 2-я, д. 22, помещение 18) (далее – ООО «Скиф») по факту совершения административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ),

в отсутствие законного представителя ООО «Скиф», надлежащим образом извещенного о времени и месте рассмотрения дела и не заявившего ходатайство о рассмотрении дела в его отсутствие,

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

исследовав материалы дела,

УСТАНОВИЛА:

Челябинским УФАС России 26 июня 2018 года оглашено решение по делу № 05-08нк/2018 о нарушении ООО «Скиф» пункта 1 статьи 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

Решение по указанному делу изготовлено в полном объеме 29 июня 2018 года. Согласно части 2 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) дата изготовления решения в полном объеме считается датой его принятия.

В результате рассмотрения данного дела признаны нарушением пункта 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции действия ООО «Скиф» по

использованию обозначения «ЗЕФИРНАЯ КОСИЧКА» сходного до степени смешения с зарегистрированным товарным знаком по свидетельству № 339222 в прайс-листе и каталоге (буклете) продукции Ответчика, на Интернет-сайтах skif174.ru, kondi-skif.com.

При рассмотрении дела № 05-08нк/2015 установлено следующее.

В Челябинское УФАС России поступило заявление общества с ограниченной ответственностью «Делекат Ко» (далее – ООО «Делекат Ко», Заявитель) о недобросовестных конкурентных действиях ООО «Скиф», выразившихся в незаконном использовании словесного товарного знака «ЗЕФИРНАЯ КОСИЧКА» по свидетельству № 339222, исключительными правами на использование которого обладает Заявитель.

- заявлении и дополнениях к нему указано, что правообладателем словесного товарного знака «ЗЕФИРНАЯ КОСИЧКА» по свидетельству № 339222 является ООО «Делекат Ко». Товарный знак зарегистрирован с отношением класса МКТУ 30 - кондитерские изделия, жевательный зефир, зефир, жевательная конфета, жевательный мармелад, жевательная резинка (за исключением используемой для медицинских целей), драже, пастилки (кондитерские изделия), помадки (кондитерские изделия), сладости. ООО «Делекат Ко» предоставило право использования товарного знака «ЗЕФИРНАЯ КОСИЧКА» на территории РФ сроком на 5 лет – ООО Торговая компания «Делекат» по лицензионному договору, зарегистрированному в Федеральной службе по интеллектуальной собственности 30 марта 2017 года № РД 021893. ООО Торговая компания «Делекат» занимается оптовой продажей кондитерских изделий по всей территории РФ и странам СНГ, в том числе в городе Челябинске через своего дистрибьютера ООО ТД «Холодок». адрес ООО Торговая компания «Делекат» обратились клиенты г. Москвы (ООО ТД «Холодок») и г. Челябинска (ИП Слепцова Н..) за разъяснением является ли продукция с использованием товарного знака «ЗЕФИРНАЯ КОСИЧКА» с указанием на дисплей-боксах обозначения «СКИФ» продукцией, которую реализовывает ООО Торговая компания «Делекат». ИП Слепцова Н.В. также сообщила о распространении в торговых точках продукции с использованием товарного знака Заявителя и маркированной обозначением «Скиф».

Заявитель указал, что ООО «Делекат Ко» не давало согласия на использование ООО «Скиф» товарного знака «ЗЕФИРНАЯ КОСИЧКА» при производстве и реализации продукции – зефирная косичка. ООО «Скиф» производит, предлагает к продаже и реализует продукцию – зефир с наименованием «ЗЕФИРНАЯ КОСИЧКА», что усматривается из прайс-листов, буклета ООО «Скиф», а также содержания Интернет-сайта общества

skif174.ru, kondi-skif.com. Согласно таможенной декларации 10216100/241017/0057943 ООО «Скиф» с помощью ООО «Майти Трейд» и ООО «Антея» ввело в оборот продукцию с незаконным использованием товарного знака Заявителя в объеме 10, 5 тонн.

По мнению Заявителя, указанные действия ООО «Скиф» являются нарушением антимонопольного законодательства.

ООО «Скиф» в письменных пояснениях вх. № 2228 от 20.02.2018, вх. № 2557 от 28.02.2018, вх. № 6148 от 08.05.2018 указало, что общество осуществляет продажу кондитерских изделий из стран Европы и Азии, в частности карамель, драже, зефир, жидкая конфета и т.п. на территории Челябинской области. ООО «Скиф» имеет правоотношения с ООО «Антея», которое в рамках агентского договора № 05-АН/СК закупает товар за пределами Российской Федерации для ООО «Скиф», осуществляет таможенную очистку товара, далее ООО «Скиф» реализует товар на территории Российской Федерации. ООО «Антея» приобретало для ООО «Скиф» жевательную конфету «колючий язычок», кислую пудру «Суперстик 3 в 1» и т.д. Вся приобретаемая продукция для ООО «Скиф» маркируется логотипом общества - «Скиф». ООО «Скиф» с компанией с коммерческим обозначением «Майти Трейд» правоотношений не имеет. Правоотношений с физическими или юридическими лицами по вопросу поставки продукции с наименованием «Зефирная косичка» (в том числе в дисплей-боксах 12 x 36) у ООО «Скиф» не имеется. Каталогов ООО «Скиф» в наличии не имеется. ООО «Скиф» считает, что оно не ввозило и не реализовывало продукцию с использованием товарного знака Заявителя, не использовало товарный знак ООО «Делекат Ко» в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет». Домены skif174.ru, kondi-skif.com зарегистрирован на ООО «Скиф» и гр. <...>, администрирование Интернет-сайтов осуществляет ООО «Скиф». Основанием размещения на Интернет-сайтах skif174.ru, kondi-skif.com в каталоге продукции ООО «Скиф» изображения дисплей-бокса с информацией «Зефирная косичка Marshmallow», 10 гр, 12*36» и обозначением «Скиф» послужило намерение общества изучить спрос на данную продукцию среди третьих лиц. Реализацией продукции с наименованием «Зефирная косичка» на территории г. Кургана и Курганской области ООО «Скиф» не занималось. В настоящее время обществом удалена в том числе с Интернет-ресурсов любая информация о товаре с наименованием «Зефирная косичка».

ООО «Антея» по запросу Челябинского УФАС России указало, что имеет правоотношения с ООО «Скиф». Таможенная декларация 10216100/241017/0057943 не является документом ООО «Антея», товар «Зефирная косичка» по указанной декларации в оборот не вводился. Каталогов, прайсов ООО «Скиф» на реализуемую продукцию не имеется. Весь товар по заказу ООО «Скиф» маркируется логотипом компании «Скиф» - «Скиф». С компанией ООО «Майти Трейд» отношений не имеется.

ООО «Майти Трейд», ИП Слепцова Н.В. по запросу Челябинского УФАС России сведения и документы не представили.

ООО «Наунет СП» в письме вх. № 1596 от 06.02.2018 по запросу Челябинского УФАС России указало, что администратором доменного имени skif174.ru является ООО «Скиф».

ООО «Делекат Ко» (ОГРН 1047796546600, ИНН/КПП 7706545143/772801001) зарегистрировано в качестве юридического лица 28.07.2004 Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 46 по г. Москве. Учредителем и директором общества является <...>. Основным видом деятельности общества является аренда интеллектуальной собственности и подобной продукции, кроме авторских прав. Дополнительными видами деятельности являются торговля оптовая мучными кондитерскими изделиями; торговля оптовая кофе, чаем, какао и пряностями; торговля оптовая гомогенизированными пищевыми продуктами, детским и диетическим питанием, торговля оптовая прочими пищевыми продуктами, не включенными в другие группировки.

- Торговая компания «Делекат» (ОГРН 1087746971289, ИНН/КПП 7728667508/772801001, далее – ООО ТК «Делекат» зарегистрировано в качестве юридического лица 12.08.2008 Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 46 по г. Москве. Учредителем общества является <...>, директором <...> Основным видом деятельности общества является торговля оптовая сахаром, шоколадом и сахаристыми кондитерскими изделиями. Дополнительными видами деятельности являются производство прочих пищевых продуктов; торговля оптовая кофе, чаем, какао и пряностями; торговля оптовая прочими пищевыми продуктами, включая рыбу, ракообразных и моллюсков и пр.

ООО ТД «Холодок» (ОГРН 1177746124390, ИНН/КПП 7731346960/773101001) зарегистрировано 09.02.2017 в качестве юридического лица Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 46 по г. Москве. <...> общества является <...>, директором <...>. Основным видом деятельности общества является торговля оптовая прочими пищевыми продуктами. Дополнительными видами деятельности общества является деятельность агентов по оптовой торговле прочими бытовыми товарами, не включенными в другие группировки; деятельность агентов по оптовой торговле пищевыми продуктами; деятельность агентов по оптовой торговле напитками и пр.

ООО «Делекат Ко» и ООО Торговая компания «Делекат», ООО ТД «Холодок» являются группой лиц в соответствии со статьей 9 Федерального закона «О защите конкуренции».

ООО «Скиф» (ОГРН 1127451001347, ИНН/КПП 7451333894/745101001)

зарегистрировано 02.02.2012 Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 17 по Челябинской области. Основным видом деятельности общества является торговля оптовая пищевыми продуктами, напитками и табачными изделиями. Дополнительными видами деятельности являются торговля розничная пищевыми продуктами, напитками и табачными изделиями в специализированных магазинах.

Согласно пункту 4 статьи 4 Федерального закона «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 Федерального 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.

В силу положений пунктов 4, 5, 7 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции» ООО «Делекат Ко», ООО Торговая компания «Делекат», ООО ТД «Холодок» и ООО «Скиф» являются конкурентами по отношению друг к другу, поскольку имеют возможность осуществлять деятельность на одном и том же товарном рынке (рынок реализации кондитерских изделий, в данном случае жевательный зефир) в пределах одних географических границ (Российская Федерация), следовательно, являются конкурентами по отношению друг к другу.

- «Делекат Ко» является правообладателем товарного знака «ЗЕФИРНАЯ КОСИЧКА» по свидетельству № 339222. Товарный знак зарегистрирован с отношении класса МКТУ 30 - кондитерские изделия, жевательный зефир, зефир, жевательная конфета, жевательный мармелад, жевательная резинка (за исключением используемой для медицинских целей), драже, пастилки (кондитерские изделия), помадки (кондитерские изделия), сладости.
- ООО «Делекат Ко» и ООО Торговая компания «Делекат» заключен лицензионный договор № 1 от 21 ноября 2016 года на право

использования в том числе товарного знака «ЗЕФИРНАЯ КОСИЧКА» по свидетельству № 339222.

- знак «ЗЕФИРНАЯ КОСИЧКА» по свидетельству № 339222 ООО Торговая компания «Делекат» использует при реализации продукции, в данном случае жевательного зефира.

Так, между ООО Торговая компания «Делекат» и ООО ТД «Холодок» заключен договор купли-продажи от 02 марта 2017 года. В силу пункта 1.1. данного договора Продавец обязуется передать в собственность Покупателю, а Покупатель обязуется принять и оплатить кондитерскую продукцию. Товар поставляется отдельными партиями на основании Заказов Покупателя, которые направляются продавцу в письменной форме посредством факсимильной связи или электронной почтой.

Между ООО ТД «Холодок» и ИП <...> в свою очередь заключен договор купли-продажи с отсрочкой платежа № 227-ТД/17 от 05 июня 2017 года. В силу пункта 1.1. указанного договора Продавец обязуется передать в собственность Покупателю, а Покупатель обязуется принять и оплатить кондитерскую продукцию. Товар поставляется отдельными партиями на основании Заказов Покупателя, которые направляются продавцу в письменной форме посредством факсимильной связи или электронной почтой.

Согласно счет-фактуре № УТ-1251 от 08.09.2017 ООО ТД «Холодок» поставило в адрес ИП <...> в том числе продукцию: Зефирная косичка, ваниль/жевательный зефир, джар, 6*50*12 гр, ММ-025, Турция; Зефирная косичка, клубника/жевательный зефир, джар 6850*12 гр, ММ-024, Турция; Зефирные конфетки/жевательный зефир в глазури, ассорти в дисплее – боксе, 12*24*15 гр, Китай, ММ-034.

Письмо исх.№ 8719 от 25.06.2018 ООО ТК «Делекат Ко» представило контракты с производителями продукции «Зефирная косичка», образцы упаковок продукции «Зефирная косичка» и каталог с продукцией ООО ТД «Холодок».

В соответствии с частью 1 статьи 1477 Гражданского кодекса Российской Федерации 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.

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.

В качестве доказательства использования ООО «Скиф» товарного знака «ЗЕФИРНАЯ КОСИЧКА» по свидетельству № 339222 Заявитель представил прайс-лист и каталог продукции Ответчика, которые в свою очередь были получены ООО ТД «Холодок» от ИП Слепцовой Н.В., что усматривается из письма от 22.11.2017 ООО ТД «Холодок» в адрес ООО Торговая компания «Делекат». Также Заявителем представлен нотариальный протокол осмотра доказательств от 28.11.2017, а именно Интернет-ресурса skif174.ru.

Из прайс-листа усматривается, что в нем присутствует информация об ООО «Скиф», указаны его реквизиты и контактные данные (kondi-skif.com и т.п.). В графе «Наименование» указаны сведения: «Зефирная косичка 10 гр СКИФ» и присутствует изображение дисплей-бокса с информацией «Зефирная косичка».

Из каталога усматривается, что в нем присутствует информация о лице с коммерческим обозначением «Скиф», указаны его реквизиты и контактные данные (адрес Интернет-сайта kondi-skif.com, телефоны, электронная почта). В каталоге содержится информация зефирная косичка (скиф) 10г 10*36 и изображение дисплей-бокса с надписью «Зефирная косичка».

Из нотариального протокола осмотра доказательств от 28.11.2017, а именно Интернет-ресурса skif174.ru усматривается, что на данном сайте присутствует изображение дисплей-бокса с информацией «Зефирная косичка Marshmallow», 10 гр, 12*36.

Специалистами Челябинского УФАС России также осуществлен осмотр Интернет-ресурса kondi-skif.com, о чем составлен акт осмотра от 11.12.2017.

В результате осмотра установлено, что на данном сайте присутствует изображение дисплей-бокса с информацией «Зефирная косичка Marshmallow», 10 гр, 12*36.

Администратором доменного имени skif174.ru, kondi-skif.com является ООО «Скиф», что подтверждается письмом ООО «Наунет СП» вх. № 1596 от 06.02.2018, письменными пояснениями ООО «Скиф».

В качестве доказательства сходства товарного знака «ЗЕФИРНАЯ КОСИЧКА» по свидетельству № 339222 с используемым Ответчиком обозначением «Зефирная косичка», Заявителем представлено заключение патентного поверенного группы правовых компаний «Интеллект – С» Лабзина М.В. от 27.12.2017.

Из заключения усматривается, что на исследование представлены свидетельство на товарный знак № 339222 и изображение упаковки (дисплей бокса) с обозначением «Зефирная косичка» и логотипом «Скиф».

В выводах заключения по вопросу является ли товарный знак «ЗЕФИРНАЯ КОСИЧКА» № 339222 и обозначение «ЗЕФИРНАЯ КОСИЧКА» на представленной упаковке кондитерского изделия сходными до степени их смешения указано, что да, они являются сходными до степени смешения.

Таким образом, имеющиеся материалы указывают на незаконное использование ООО «Скиф» в прайс-листе и каталоге продукции, а также на Интернет-сайте skif174.ru, kondi-skif.com обозначения «Зефирная косичка» сходного с товарным знаком «ЗЕФИРНАЯ КОСИЧКА» по свидетельству № 339222 при осуществлении коммерческой деятельности на рынке реализации кондитерской продукции.

Согласно письму ФАС России АК/44651/17 от 30.06.2017 «О практике доказывания нарушений, квалифицируемых в соответствии со статьей 14.6 «О защите конкуренции» при установлении факта введения товара в оборот следует руководствоваться правовой позицией, изложенной в определении Верховного суда Российской Федерации от 09.12.2015 по делу N 304-КГ15-8874, А67-4453/2014 согласно которому не только продажа и обмен товара, но и любое иное введение в гражданский оборот товара с незаконным использованием результатов интеллектуальной деятельности является недобросовестной конкуренцией (производство, предложение к продаже, демонстрация товара на выставках и ярмарках, размещение обозначения, сходного с товарным знаком правообладателя на интернет-сайте) может повлечь нарушение исключительных прав правообладателя, поскольку продвижения товара является неотъемлемой частью введения товара в гражданский оборот.

Согласно пункту 1 статьи 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.

У ООО «Скиф» отсутствует разрешение правообладателя ООО «Делекат Ко» на использование товарного знака по свидетельству № 339222, а также обозначений, сходных с ними до степени смешения в прайс-листе и каталоге продукции Ответчика, на Интернет-сайте skif174.ru, kondi-skif.com.

Указанное обстоятельство подтверждается отсутствием заключенных между ООО «Делекат Ко» и ООО «Скиф» договоров об отчуждении исключительного права на товарный знак (в порядке статьи 1488 ГК РФ), лицензионного договора о предоставлении права использования товарного знака (в порядке статьи 1489 ГК РФ) или договора коммерческой концессии (в порядке статьи 1027 ГК РФ).

Использование ООО «Скиф» словесного обозначения «ЗЕФИРНАЯ КОСИЧКА» сходного до степени смешения с зарегистрированным товарным знаком по свидетельству № 339222 правообладателем которого является ООО «Делекат Ко» является нарушением исключительных прав указанного лица на зарегистрированный товарный знак.

Согласно статье 10 bis «Парижской конвенции по охране промышленной собственности» от 20.03.1883 подлежат запрету все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента. Актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах.

В силу части 4 статьи 15 Конституции Российской Федерации международные договоры Российской Федерации являются составной частью ее правовой системы. СССР подписал Конвенцию 12.10.1967, Российская Федерация как правопреемник СССР является государством участником конвенции (часть 3 статьи 1 Федерального закона от 15.07.1995 № 101-ФЗ «О международных договорах Российской Федерации»).

В соответствии с пунктом 9 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции» недобросовестная конкуренция – любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение

преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам – конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

В действиях ООО «Скиф» присутствуют все признаки недобросовестной конкуренции, указанные в пункте 9 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции»:

1. Действия ООО «Скиф» способствуют получению преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности поскольку указанное лицо, не вкладывая материальных ресурсов в разработку собственного обозначения, фактически использует результаты интеллектуальной деятельности, право на использование которых принадлежит другому хозяйствующему субъекту - Заявителю, что позволяет ООО «Скиф» привлекать потребителей, желающих приобрести кондитерские изделия – жевательный зефир у ООО Торговая компания «Делекат» обладающего правом использования на товарный знак по свидетельству № 339222 «ЗЕФИРНАЯ КОСИЧКА».

2. Противоречие действующему законодательству, а именно статье 1229 ГК РФ, статье 10 bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости.

3. Способность причинения убытков конкуренту выразилась в том, что у Заявителя в результате действий ООО «Скиф» может снизиться размер получаемой прибыли по отношению к уровню прибыли при воздержании от указанных действий ООО «Скиф» (упущенная выгода), поскольку данные действия способствуют привлечению потребителей к товарам данных лиц и их оттоку от товаров Заявителя.

Действия ООО «Скиф» по использованию обозначения «ЗЕФИРНАЯ КОСИЧКА» сходного до степени смешения с зарегистрированным товарным знаком по свидетельству № 339222 в прайс-листе и каталоге (буклете) продукции Ответчика, на Интернет-сайте skif174.ru, kondi-skif.com указывают на нарушение пункта 1 статьи 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции».

ООО «Скиф» в письме вх. № 8699 от 22.06.2018 указало, что удалило спорное обозначение из прайса, каталога и страниц Интернет-сайтов skif174.ru, kondi-skif.com, что подтверждается копиями прайса, каталога общества и скриншотами Интернет-ресурсов.

Решение по делу 05-08нк/2018 о нарушении антимонопольного законодательства в Арбитражном суде не обжаловано, не отменено, срок для обжалования истек, следовательно, указанное решение вступило в силу

в день его изготовления в полном объеме.

Согласно части 1 статьи 37 Закона о защите конкуренции коммерческие организации за нарушение антимонопольного законодательства несут ответственность, предусмотренную законодательством Российской Федерации.

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.

Согласно части 1.2 статьи 28.1 КоАП РФ поводом к возбуждению дела об административном правонарушении, предусмотренного частью 2 статьи 14.31 КоАП РФ, является принятие решения комиссией антимонопольного органа, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации.

29.08.2018 года должностным лицом Челябинского УФАС России в отношении ООО «Скиф» составлен протокол об административном правонарушении по части 2 статьи 14.33 КоАП РФ.

В силу части 3 статьи 2.1 КоАП РФ назначение административного наказания юридическому лицу не освобождает от административной ответственности за данное правонарушение виновное физическое лицо, равно как и привлечение к административной ответственности физического лица не освобождает от административной ответственности за данное правонарушение юридическое лицо.

Вина ООО «Скиф» выразилась в несоблюдении норм действующего законодательства при использовании обозначения «ЗЕФИРНАЯ КОСИЧКА» сходного до степени смешения с зарегистрированным товарным знаком по свидетельству № 339222 в прайс-листе и каталоге (буклете) продукции общества, на Интернет-сайте skif174.ru, kondi-skif.com.

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).

- по делу № 05-08нк/2018, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства, изготовлено в полном объеме 29 июня 2018 года, соответственно, срок привлечения ООО «Скиф» к административной ответственности истекает 29 июня 2019 года.

Наличие обстоятельств, объективно препятствующих ООО «Скиф» надлежащему соблюдению требований антимонопольного законодательства, Челябинским УФАС России не выявлено.

У ООО «Скиф» отсутствовали препятствия и имелась возможность для соблюдения антимонопольного законодательства, а именно для соблюдения пункта 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции, однако ООО «Скиф» не приняло необходимых и достаточных мер по соблюдению антимонопольного законодательства.

При таких обстоятельствах ООО «Скиф» признается виновным в совершении административного правонарушения по части 2 статьи 14.33 КоАП РФ.

От ООО «Скиф» поступило письменное ходатайство об освобождении от административной ответственности и применения устного замечания.

При рассмотрении дела должностное лицо приходит к выводу об отсутствии оснований для признания правонарушения, совершенного ООО «Скиф» малозначительным ввиду следующего.

Согласно статье 2.9 КоАП РФ при малозначительности совершенного административного правонарушения должностное лицо, уполномоченное решить дело об административном правонарушении, может освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

Малозначительным административным правонарушением является действие или бездействие, хотя формально и содержащее признаки состава административного правонарушения и роли правонарушителя, размера вреда и тяжести наступивших последствий не представляющее существенного нарушения охраняемых общественных правоотношений.

Постановлением Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации № 10 от 02.06.2004. «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» (в редакции постановления № 60 от 20.11.2008.) установлены нормы, конкретизирующие применение положений статьи 2.9 КоАП РФ, согласно которым при квалификации правонарушения в качестве малозначительного судам необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения. Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям.

Такие обстоятельства, как, например, личность и имущественное положение

привлекаемого к ответственности лица, отсутствие материального ущерба, 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 (пункт 18).

Квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях и производится с учетом положений пункта 18 настоящего Постановления применительно к обстоятельствам конкретного совершенного лицом деяния (пункт 18.1).

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 3.5 КоАП РФ при определении размера административного штрафа суммы выручки правонарушителя от реализации товара, на рынке которого совершено правонарушение, определяется за календарный год, предшествующий году, в котором было выявлено правонарушение.

Решая вопрос о виде и размере административного наказания, учитывается характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

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 N 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 – Методические рекомендации), а также с использованием калькулятора расчета административного «оборотного» штрафа, разработанного Тюменским УФАС России.

Согласно письменным объяснениям ООО «Скиф», общество является субъектом малого предпринимательства; фактически не вводило в оборот продукцию с незаконным использованием товарного знака, а использовало его на сайте общества и полиграфической продукции исключительно в целях изучить спрос на данную продукцию среди третьих лиц.; удалило спорную информацию на сайте, в полиграфической продукции до принятия решения антимонопольного органа.

В рамках рассмотрения дела об административном правонарушении ООО «Скиф» предоставляло документы по запросам Челябинского УФАС России,

необходимые для составления протокола и рассмотрения дела об административном правонарушении, с учетом чего, может быть применено обстоятельство, смягчающее административную ответственность, предусмотренное пунктом 4 части 1 статьи 4.2 КоАП РФ, а именно оказание лицом, совершившим административное правонарушение, содействия органу, уполномоченному осуществлять производство по делу об административном правонарушении, в установлении обстоятельств, подлежащих установлению по делу об административном правонарушении; ООО «Скиф» впервые привлекается к ответственности за нарушение антимонопольного законодательства с учетом чего, может быть применено обстоятельство, смягчающее административную ответственность, предусмотренное частью 2 статьи 4.2 КоАП РФ.

Иных обстоятельств, смягчающих административную ответственность, а также обстоятельств, отягчающих административную ответственность, не установлено.

Информацией о сумме выручке ООО «Скиф» на рынке реализации жевательного зефира Челябинское УФАС России не обладает. Минимальный размер административного штрафа, предусмотренного частью 2 статьи 14.33 КоАП РФ, составляет сто тысяч рублей, следовательно, применению к ООО «Скиф» подлежит штраф в размере 100 000 рублей 00 копеек.

Руководствуясь положениями Европейской конвенции от 20 марта 1952 года о разумном балансе публичного и частного интересов, конституционными принципами соразмерности и справедливости при назначении наказания, принимая во внимание обстоятельства, смягчающие административную ответственность, может быть назначено наказание в виде административного штрафа в размере 100 000 (ста тысяч) рублей.

На основании изложенного, в соответствии со статьями 23.48, 29.9, 29.10, а также частью 2 статьи 14.33 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать ООО «Скиф» (ОГРН 1127451001347, ИНН/КПП 7451333894/745101001, зарегистрировано 02.02.2012, юридический адрес: г. Челябинск, ул. Потребительская 2-я, д. 22, помещение 18) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 14.33 КоАП РФ.

2. Применить к ООО «Скиф» административное наказание в виде административного штрафа за недобросовестную конкуренцию по части 2 статьи 14.33 КоАП РФ в размере 100 000 (ста 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 16188112900001452479.**

При оплате штрафа в платежных документах необходимо указывать **УИН 16188112900001452479.**

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 районный 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: to74@fas.gov.ru).

Настоящее постановление объявлено 28 ноября 2018 года в отсутствие представителя ООО «Скиф».