

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу

об административном правонарушении № 326/09-АДМ-2014

18 декабря 2014 г.

г. Кемерово, ул. Ноградская, 5

Я, Клостер Елена Александровна, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области, рассмотрев дело об административном правонарушении № 326/09-АДМ-2014, возбужденное в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Тяжинское молоко» (далее по тексту - ООО «Тяжинское молоко»; ИНН 4213010561, юридический адрес: 652240, Кемеровская область, п.г.т.Тяжинский, ул. Ленина, 24, помещение 1; дата и наименование органа зарегистрировавшего юридическое лицо: 18.12.2013г., Межрайонная инспекция Федеральной налоговой службы № 1 по Кемеровской области), по признакам совершения административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 2 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), выразившегося в нарушении пункта 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции»), в отсутствие представителя ООО «Тяжинское молоко»

УСТАНОВИЛА:

24.10.2014г. Комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по результатам рассмотрения дела № 38/А-14-2014, возбужденного в отношении ООО «Тяжинское молоко», принято решение о признании действий ООО «Тяжинское молоко», выразившихся во введении в оборот товара с незаконным использованием товарного знака по свидетельству № 49164 на территории Кемеровской области с января 2014г., правообладателем неисключительной лицензии которого является ООО «Кузбассконсервмолоко», нарушением пункта 4 части 1 статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции».

Согласно пункту 4 части 1 статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции» не допускается недобросовестная конкуренция, том числе продажа, обмен или введение в оборот товара, если при этом незаконно использовались результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ и услуг.

10.11.2014г. уведомлением о составлении протокола были назначены дата, время и место составления и подписания протокола об административном правонарушении – 04.12.2014г. в 09 часов 20 минут. Данное уведомление было направлено в адрес ООО «Тяжинское молоко» заказным письмом с уведомлением (уведомление о вручении почтового отправления имеется в материалах дела).

04.12.2014г. состоялась процедура составления и подписания протокола № 326/09-АДМ-2014 об административном правонарушении в присутствии директора ООО «Тяжинское молоко» <...>, который пояснил, что с нарушением не согласен, обоснование несогласия не представил.

04.12.2014г. определением были назначены дата, время и место рассмотрения дела № 326/09-АДМ-2014 об административном правонарушении 18.12.2014г. в 11 часов 30 минут. Копии определения о назначении времени и места рассмотрения дела № 326/09-АДМ-2014 и протокола были вручены директору ООО «Тяжинское молоко» <...> под расписку (расписка о вручении имеется в материалах дела).

18.12.2014г. состоялось рассмотрение дела № 326/09-АДМ-2014 об административном правонарушении в отсутствие представителя ООО «Тяжинское молоко».

Изучив материалы дела, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области приходит к следующим выводам:

Кемеровским УФАС России установлено, что ООО «Тяжинское молоко», ввело в оборот товар (молочные консервы «Сгущенное молоко») с незаконным использованием товарного знака по свидетельству № 49164 на территории Кемеровской области в январе 2014г., правообладателем неисключительной лицензии которого является ООО «Кузбассконсервмолоко».

ООО «Кузбассконсервмолоко» является обладателем неисключительной лицензии на использование товарного знака № 49164 в соответствии с лицензионным договором № 01-13 от 01.10.2013г. о предоставлении права использования товарного знака, заключенным между <...> (лицензиар) и ООО «Кузбассконсервмолоко» (лицензиат) и приложением № 1 к данному договору.

В соответствии с общими положениями ГК РФ результатами интеллектуальной деятельности и приравненными к ним средствами индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, которым предоставляется правовая охрана (интеллектуальной собственностью), в частности, являются фирменные наименования, товарные знаки и знаки обслуживания, коммерческие обозначения ([статья 1225](#)); 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 ([пункт 1 статьи 1229](#)); в случаях, когда нарушение исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации признано в установленном порядке недобросовестной конкуренцией, защита нарушенного исключительного права может осуществляться как способами, предусмотренными настоящим [Кодексом](#), так и в соответствии с антимонопольным законодательством ([пункт 7 статьи 1252](#)); если различные средства индивидуализации (фирменное наименование, товарный знак, знак обслуживания, коммерческое обозначение) оказываются тождественными или сходными до степени смешения и в результате такого тождества или сходства могут быть введены в заблуждение потребители и (или) контрагенты, преимущество имеет средство индивидуализации, исключительное право на которое возникло ранее ([пункт 6 статьи 1252](#)).

Согласно [пункту 1 статьи 1477](#) ГК РФ на товарный знак, то есть на обозначение, служащее для индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей, признается исключительное право, удостоверяемое свидетельством на товарный знак.

В силу пункта 1 статьи 1484 ГК РФ исключительное право использования товарного знака принадлежит лицу, на имя которого соответствующий товарный знак зарегистрирован (правообладателю).

В соответствии с [пунктом 2 статьи 1484](#) ГК РФ 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:

- 1) 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;
- 2) при выполнении работ, оказании услуг;
- 3) на документации, связанной с введением товаров в гражданский оборот;
- 4) в предложениях о продаже товаров, о выполнении работ, об оказании услуг, а также в объявлениях, на вывесках и в рекламе;
- 5) в сети «Интернет», в том числе в доменном имени и при других способах адресации.

Согласно пунктам 1, 2 части 1 статьи 1236 ГК РФ лицензионный договор может предусматривать: предоставление лицензиату права использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации с сохранением за лицензиаром права выдачи лицензий другим лицам (простая (неисключительная) лицензия); предоставление лицензиату права использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации без сохранения за лицензиаром права выдачи лицензий другим лицам (исключительная лицензия).

Таким образом, предметом лицензионного договора в зависимости от его разновидности может быть исключительное либо неисключительное право на использование товарного знака в отношении всех или части товаров, для которых он зарегистрирован.

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 ([пункт 3 статьи 1484](#) ГК РФ).

Право на использование товарного знака, принадлежащего <...>, ООО «Тяжинское молоко» не передавалось.

Свидетельство на товарный знак № 49164 предоставляет право использования товарного знака на товарах 29 класса МКТУ: молочные консервы.

ООО «Тяжинское молоко» начало осуществлять введение в оборот товара с января 2014г., что подтверждается договорами:

- поставки № 0001К от 09.01.2014г., заключенного между ООО «Назаровское молоко» (поставщик) и ООО «Тяжинское молоко» (покупатель), согласно которому поставщик обязуется в течение срока действия договора осуществлять поставки товара, а покупатель принимать и оплачивать товар в соответствии с условиями настоящего договора;

- на оказание рекламных услуг по продвижению товарного знака № 501332 от 09.01.2014г., заключенного между ООО «Тяжинское молоко» (исполнитель) и ООО «Назаровское молоко» (заказчик), согласно которому исполнитель обязуется по заданию заказчика оказать последнему рекламные услуги по продвижению товарного знака № 501332.

Из представленной ООО «Назаровское молоко» в адрес Кемеровского УФАС России копии свидетельства на товарный знак (знак обслуживания) № 501332 в виде цветка со значком Т в середине и слов НАЗАРОВСКОЕ МОЛОКО, цвет или цветовое сочетание - белый и синий следует, что правообладателем данного товарного знака является ООО «Назаровское молоко», приоритет товарного знака 19 августа 2012г., зарегистрирован в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации 04 декабря 2013г., срок действия регистрации истекает 19 августа 2022 г., классы МКТУ и перечень товаров и/или услуг: 29 - молоко; молоко соевое (заменитель молока); продукты молочные; сливки взбитые; сыры; 35 - демонстрация товаров; презентация товаров на всех медиасредствах с целью розничной продажи и продвижение товаров для третьих лиц; распространения образцов; управление процессами обработки товаров; услуги снабженческие для третьих лиц (закупка и обеспечение предпринимателей товарами).

Таким образом, у ООО «Назаровское молоко» отсутствует право использовать товарный знак № 501332 в отношении иных товаров 29 класса МКТУ, таких как молоко сгущенное, молочные консервы, в виду отсутствия зарегистрированного права на эти товары.

ООО «Назаровское молоко» принадлежат права на товарные знаки № 473280, № 473281 с цветовым сочетанием: белый, синий, голубой, желтый, темно-желтый, красный, зарегистрированные в отношении товаров 29 класса – молочные продукты, а именно молоко сгущенное, что позволяет правообладателю использовать указанные товарные знаки при производстве и реализации сгущенного молока.

Также в материалы данного дела была представлена копия решения Федеральной службы по интеллектуальной собственности от 17.09.2014г. об удовлетворении возражения от 25.04.2014г. о признании предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству № 501332 недействительным в отношении товаров 29 класса МКТУ молоко, молоко соевое (заменитель молока), продукты молочные, сливки взбитые, сыры.

ООО «Кузбассконсервмолоко» осуществляет размещение товарного знака № 49164 на своей продукции с 2013г. (договоры о поставках от 10.01.2013г., 01.03.2013г., 13.07.2013г., 07.11.2013г. имеются в материалах дела).

ООО «Тяжинское молоко» и ООО «Кузбассконсервмолоко» являются хозяйствующими субъектами - конкурентами, осуществляющими деятельность по реализации молочных продуктов – молоко сгущенное в пределах одних географических границ (Российская Федерация).

Действия ООО «Тяжинское молоко», выразившиеся во введении в оборот товара с незаконным использованием товарного знака по свидетельству № 49164, правообладателем неисключительной лицензии которого является ООО «Кузбассконсервмолоко», направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добросовестности, разумности и справедливости, являются недобросовестной конкуренцией, следовательно, не соответствуют требованиям пункта 4 части 1 статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции».

Административная ответственность за нарушение пункта 4 части 1 статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции» предусмотрена частью 2 статьи 14.33 КоАП РФ, согласно которой недобросовестная конкуренция, выразившаяся во введении в оборот товара с незаконным использованием результатов интеллектуальной деятельности и приравненных к ним средств индивидуализации юридического лица, средств индивидуализации продукции, работ, услуг, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере двадцати тысяч рублей либо дисквалификацию на срок до трех лет; на юридических лиц - от одной сотой до пятнадцати сотых размера суммы [выручки](#) правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено правонарушение, но не менее ста тысяч рублей.

В соответствии с редакцией КоАП РФ, вступившей в силу 07.01.2012г., размер административного штрафа за совершение административного правонарушения, предусмотренного статьей 14.33 КоАП РФ, исчисляется согласно примечанию к статье 14.31 КоАП РФ.

Согласно части 4 примечания к статье 14.31 КоАП РФ при отсутствии обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность, административный штраф налагается на юридическое лицо в размере суммы минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и половины разности максимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения.

При наличии обстоятельств, предусмотренных [пунктами 5 и 6 части 1 статьи 4.2](#) КоАП РФ, административный штраф налагается на юридическое лицо в размере суммы минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения.

При наличии обстоятельств, смягчающих административную ответственность, за

исключением обстоятельств, предусмотренных [пунктами 5 и 6 части 1 статьи 4.2](#) КоАП РФ, размер административного штрафа, налагаемого на юридическое лицо, подлежит уменьшению за каждое такое обстоятельство на одну восьмую разности максимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения.

При наличии обстоятельств, отягчающих административную ответственность, размер административного штрафа, налагаемого на юридическое лицо, подлежит увеличению за каждое такое обстоятельство на одну восьмую разности максимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения.

В целях определения размера административного штрафа, размер выручки рассчитывается в соответствии со ст.ст. 248 – 249 Налогового кодекса Российской Федерации.

Согласно информации, представленной Кемеровскому УФАС России ООО «Тяжинское молоко», сумма выручки правонарушителя на товарном рынке Российской Федерации при реализации продукции в 2014г. составила 23 145 000 рублей. Сумма выручки ООО «Тяжинское молоко» от реализации продукции в 2014г. (молочные консервы «Сгущенное молоко» с незаконным использованием товарного знака по свидетельству № 49164) составила 506 000 рублей.

Минимальный размер штрафа, а именно одна сотая размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено правонарушение, составляет 5060 рублей.

Максимальный размер штрафа, а именно пятнадцать сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено правонарушение, составляет 75 900 рублей.

Половина разности максимального размера административного штрафа размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено правонарушение), предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и минимального размера административного штрафа размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено правонарушение), предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, составляет 35 420 рублей.

Таким образом, штраф, предусмотренный законодательством за данное правонарушение, составляет 40 480 рублей.

$$75\ 900 - 5060$$

$$5060 + \text{-----} = 40\ 480 \text{ рублей}$$

В силу части 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.

Исходя из смысла данной нормы, юридическое лицо не подлежит ответственности в том случае, если будет доказано, что соблюдение норм и правил было невозможно в силу чрезвычайных событий и обстоятельств, которые данное лицо не могло не предвидеть, ни предотвратить при соблюдении той степени заботливости и осмотрительности, которая от него требовалась.

В данном случае у ООО «Тяжинское молоко» имелась возможность не использовать средства индивидуализации юридического лица ООО «Кузбассконсервмолоко» при реализации продукции – молочные консервы «Сгущенное молоко» с незаконным использованием товарного знака по свидетельству № 49164 на территории Кемеровской области, правообладателем неисключительной лицензии которого является ООО «Кузбассконсервмолоко», однако ООО «Тяжинское молоко» такие действия не предприняло.

ООО «Тяжинское молоко» документально не подтвердило наличие чрезвычайных обстоятельств, не позволивших выполнить требования ФЗ «О защите конкуренции», а также то, что им были приняты все необходимые и возможные меры к неукоснительному и точному исполнению требований законодательства. Таким образом, вина ООО «Тяжинское молоко» установлена.

Согласно части 3 статьи 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания юридическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

В части 1 статьи 4.2 КоАП РФ перечислен перечень закрепленных смягчающих вину обстоятельств, включая добровольное исполнение до вынесения постановления по делу об административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение, предписания об устранении допущенного нарушения, выданного ему органом, осуществляющим государственный контроль надзор).

При этом, [пунктом 2 статьи 4.2](#) КоАП РФ судья, орган, должностное лицо, рассматривающие дело об административном правонарушении, могут признать смягчающими обстоятельства, не указанные в настоящем [Кодексе](#) или в законах субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях.

Обстоятельств, смягчающих административную ответственность (ст. 4.2 КоАП РФ) или отягчающих административную ответственность (ст. 4.3 КоАП РФ) не

установлено.

Основания для применения статьи 2.9 КоАП РФ и освобождения от административной ответственности в связи с малозначительностью допущенного правонарушения не усматриваются.

При квалификации правонарушения в качестве малозначительного 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, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, свидетельствующими о малозначительности правонарушения.

Квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях и применительно к обстоятельствам конкретного совершенного лицом деяния.

ООО «Тяжинское молоко» не представлено доказательств, подтверждающих наличие исключительных обстоятельств, свидетельствующих о малозначительности совершенного правонарушения.

Оценивая собранные по делу доказательства, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области находит вину ООО «Тяжинское молоко» доказанной, а действия верно квалифицированными по части 2 статьи 14.33 КоАП РФ как недобросовестная конкуренция.

Руководствуясь статьями 2.9, 23.48 и частью 2 статьи 29.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Признать Общество с ограниченной ответственностью «Тяжинское молоко» (ИНН 4213010561, юридический адрес: 652240, Кемеровская область, п.г.т.Тяжинский, ул. Ленина, 24, помещение 1) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного **ч. 2 ст. 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.**

2. Наложить на Общество с ограниченной ответственностью «Тяжинское молоко», (ИНН 4213010561, юридический адрес: 652240, Кемеровская область, п.г.т.Тяжинский, ул. Ленина, 24, помещение 1) штраф в размере **100 (сто) тысяч рублей.**

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ 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 РФ.

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

Административный штраф за нарушение Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» необходимо перечислить по следующим реквизитам:

Получатель: ИНН 4207012419 КПП 420501001

УФК по Кемеровской области (Кемеровское УФАС России)

р/с 40101810400000010007

в ГРКЦ ГУ Банка России по Кемеровской области г. Кемерово

БИК 043207001

КБК: 161 116 02010 01 6000 140 ОКТМО: 32701000

Назначение платежа: административный штраф за нарушение антимонопольного законодательства по делу № 326/03-АДМ-2014.

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 пунктом 7 статьи 21 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 вступления в законную силу.

В соответствии с частью 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в течение 10 суток 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.

Заместитель руководителя управления

Е.А. Клостер