

## ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о прекращении производства по делу об  
административном правонарушении № 272/09-АДМ-2014

«23» октября 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 № 272/09-АДМ-2014, возбужденное в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Опт-Трейд» (далее по тексту - ООО «Опт-Трейд»), ИНН 4205181845, дата внесения записи в ЕГРЮЛ 25.06.2009г., юридический адрес: г.Кемерово, пр.Кузнецкий, 234, офис 27, по признакам совершения административного правонарушения, предусмотренного ч.1 ст. 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), выразившегося в нарушении пунктов 2, 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции»),

### УСТАНОВИЛА:

09.06.2014г. Комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по результатам рассмотрения дела № 17/А-14-2014, возбужденного в отношении ООО «Опт-Трейд», принято решение о признании действий ООО «Опт-Трейд», выразившихся во введении в гражданский оборот на территории Иркутской области средства для мытья стекол «GARDEN» дизайн которого вводит потребителей в заблуждение в отношении производителя указанного средства для мытья стекол; с использованием товарных знаков по свидетельствам № 220881, № 282350, правообладателем которого является ОАО «Компания «Арнест» нарушением пункта 2, пункта 4 части 1 статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции».

В соответствии с пунктом 2 части 1 статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции» не допускается недобросовестная конкуренция, в том числе введение в заблуждение в отношении характера, способа и места производства, потребительских свойств, качества и количества товара или в отношении его производителей.

Согласно пункту 4 части 1 ст. 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.

04.07.2014г. уведомлением о составлении протокола были назначены дата, время и место составления и подписания протокола об административном правонарушении – 30.07.2014г. в 15 часов 00 минут. Данное уведомление было направлено в адрес ООО «Опт-Трейд» заказным письмом с уведомлением.

30.07.2014г. на составление и подписание протокола законный представитель ООО «Опт-Трейд» не явился. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «Опт-Трейд» о дате, времени и месте составления и подписания протокола Кемеровское УФАС России не располагало.

30.07.2014г. уведомлением о составлении протокола были назначены дата, время и место составления и подписания протокола об административном правонарушении – 29.08.2014г. в 09 часов 00 минут. Данное уведомление было направлено в адрес ООО «Опт-Трейд» заказным письмом с уведомлением.

29.08.2014г. на составление и подписание протокола законный представитель ООО «Опт-Трейд» не явился. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «Опт-Трейд» о дате, времени и месте составления и подписания протокола Кемеровское УФАС России не располагало.

01.09.2014г. уведомлением о составлении протокола были назначены дата, время и место составления и подписания протокола об административном правонарушении – 30.09.2014г. в 08 часов 30 минут. Данное уведомление было направлено в адрес ООО «Опт-Трейд» заказным письмом с уведомлением.

30.09.2014г. на составление и подписание протокола законный представитель ООО «Опт-Трейд» не явился. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «Опт-Трейд» о дате, времени и месте составления и подписания протокола Кемеровское УФАС России не располагало.

30.09.2014г. уведомлением о составлении протокола были назначены дата, время и место составления и подписания протокола об административном правонарушении – 23.10.2014г. в 08 часов 30 минут. Данное уведомление было направлено в адрес ООО «Опт-Трейд» заказным письмом с уведомлением (уведомление о вручении почтового отправления имеется в материалах дела).

23.10.2014г. состоялась процедура составления и подписания протокола № 272/09-АДМ-2014 об административном правонарушении в присутствии представителя ООО «Опт-Трейд» <...> по доверенности от 29.09.2014г., который пояснил: поскольку данное нарушение не представляет большой общественной опасности, не принесло убытков конкуренту ОАО «Компания «Арнест», так как продукцию для мытья с наименованием «GARDEN» ОАО «Компания «Арнест» не производит, а занимается производством препаратов для чистки, полирования, обезжиривания и абразивной обработки, данное правонарушение возможно признать малозначительным.

23.10.2014г. определением были назначены дата, время и место рассмотрения дела № 272/09-АДМ-2014 об административном правонарушении 06.11.2014г. в 11 часов 00 минут. Копии определения о назначении времени и места рассмотрения дела № 272/09-АДМ-2014 и протокола были направлены в адрес ООО «Опт-Трейд» заказным письмом с уведомлением.

Представителем ООО «Опт-Трейд» <...> было заявлено ходатайство о рассмотрении дела № 272/09-АДМ-2014 об административном правонарушении 23.10.2014г. Данное ходатайство было удовлетворено.

23.10.2014г. состоялось рассмотрение дела № 272/09-АДМ-2014 об административном правонарушении в присутствии представителя ООО «Опт-Трейд» <...> по доверенности, который поддержал представленные ранее пояснения.

Изучив материалы дела, заслушав пояснения представителя ООО «Опт-Трейд» <...>, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области приходит к следующим выводам:

Кемеровским УФАС России установлено, что ООО «Опт-Трейд», использовало результаты интеллектуальной деятельности ОАО «Компания «Арнест» при реализации продукции (средства для мытья стекол маркированные товарным знаком «GARDEN») в 2012г.

ОАО «Компания «Арнест» зарегистрировало на территории Российской Федерации право на товарный знак «GARDEN» в отношении товаров 03 класса Международного классификатора товаров и услуг (далее – МКТУ) – препараты для чистки, полирования, обезжиривания и абразивной обработки, что подтверждают свидетельства: № 220881, № 282350, содержащие в себе охраняемые словесный элемент «Garden».

ОАО «Компания «Арнест» разрешение на использование товарного знака «GARDEN» производителю средства для мытья стекол ООО «Опт-Трейд» г.Кемерово не выдавало.

ОАО «Компания «Арнест» и ООО «Опт - Трейд» являются хозяйствующими субъектами - конкурентами, осуществляющими деятельность по производству мыла, моющих, чистящих и полирующих средств, парфюмерии и косметических средств в пределах одних географических границ на территории Иркутской области.

Реализация продукции (средства для мытья стекол маркированные товарным знаком «GARDEN») осуществлялась в 2012г. на основании договора поставки от 01.09.2011г., заключенного между ООО «ДАНС» и ООО «Опт-Трейд», счета-фактуры № 12рс000006 от 12.01.2012г. и товарной накладной № 12рс000006 от 12.01.2012г., счета-фактуры № 12рс001568 от 02.05.2012г. и товарной накладной № 12рс001568 от 02.05.2012г.

В соответствии с товарными накладными, представленными ООО «ДАНС» в адрес Кемеровского УФАС России, реализация продукции, поставленной ООО «Опт-Трейд», проводилась в период с января 2012г. по апрель 2014г. на территории Иркутской области.

Согласно вышеуказанным счетам-фактурам и товарным накладным ООО «Опт-Трейд» было поставлено в адрес ООО «ДАНС» продукции (средства для мытья стекол маркированные товарным знаком «Garden») на сумму 39566,92 рубля.

В соответствии с представленной в адрес Кемеровского УФАС России бухгалтерской отчетностью ООО «Опт-Трейд», выручка за реализацию продукции в

2012г. составила 98135000 рублей.

Действия ООО «Опт-Трейд», выразившиеся во введении в гражданский оборот на территории Иркутской области средства для мытья стекол «Garden», дизайн которого вводит потребителей в заблуждение в отношении производителя указанного средства, с незаконным использованием на продукции товарного знака по свидетельствам № 220881, № 282350, правообладателем которого является ОАО «Компания «Арнест», 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 п. 2, п. 4 ч. 1 ст. 14 ФЗ «О защите конкуренции».

Частью 2 статьи 4.4 КоАП РФ установлено, что при совершении лицом одного действия (бездействия), содержащего составы административных правонарушений, ответственность за которые предусмотрена двумя и более статьями (частями статей) настоящего Кодекса и рассмотрение дел о которых подведомственно одному и тому же судье, органу, должностному лицу, административное наказание назначается в пределах санкции, предусматривающей назначение лицу, совершившему указанное действие (бездействие), более строгого административного наказания.

Административная ответственность за нарушение пункта 2 части 1 статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции» предусмотрена частью 1 статьи 14.33 КоАП РФ.

Административная ответственность за нарушение пункта 4 части 1 статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции» предусмотрена частью 2 статьи 14.33 КоАП РФ.

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 «Опт-Трейд», сумма выручки правонарушителя на товарном рынке Российской Федерации при реализации продукции в 2012г. составила 98 135 000 рублей. Сумма выручки ООО «Опт-Трейд» от реализации продукции в 2012г. (средства для мытья стекол маркированные товарным знаком «GARDEN») составила 39 566,92 рубля.

Учитывая, что административное правонарушение совершено ООО «Опт-Трейд» на товарном рынке Российской Федерации, максимальный размер штрафа составляет три сотые размера суммы выручки ООО «Опт-Трейд» на рынке, на котором совершено административное правонарушение, а именно 2 944 050 рублей.

Минимальный размер штрафа, а именно одна сотая размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено правонарушение, составляет 395 рублей 67 копеек.

Максимальный размер штрафа, а именно пятнадцать сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено правонарушение, составляет 5 935 рубль 04 копеек.

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 5 539 рублей 37 копеек.

Одна восьмая разности максимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, составляет 692 рубля

42 копейки.

Таким образом, штраф, предусмотренный законодательством за данное правонарушение, учитывая 1 смягчающее обстоятельство, составляет 2472 рубля 93 копейки.

$$5935,038 - 395,6692$$

$$395,6692 + \frac{\text{-----}}{2} - 692,4211 = 2472,9325 \text{ рублей}$$

2

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.

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) и рассчитывается по следующей формуле:

$$\text{БШ} = (\text{МаксШ} - \text{МинШ}) / 2 + \text{МинШ}$$

$$(500 - 100) / 2 + 100 = 300$$

При наличии обстоятельств, смягчающих административную ответственность, 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.

Размер административного штрафа, который подлежит наложению на юридическое лицо за административное правонарушение, предусмотренное статьями 14.31, 14.31<sup>1</sup>, 14.31<sup>2</sup>, 14.32 и 14.33 КоАП (ПШ), является суммой базового штрафа и обстоятельств, отягчающих административную ответственность,

уменьшенной на сумму обстоятельств, смягчающих административную ответственность:

$$ПШ=БШ+(ОО*n)-(ОС*n), \text{ где}$$

n – количество обстоятельств, смягчающих или отягчающих административную ответственность.

$$300+(0*4)-(50*1)=250$$

Соответственно, размер административного штрафа за административное правонарушение, совершенное ООО «Опт-Трейд», должен быть исчислен с учетом того, что в действиях данного юридического лица присутствует одно смягчающее административную ответственность обстоятельство.

Поскольку частью 2 статьи 4.4 КоАП РФ установлено, что при совершении лицом одного действия (бездействия), содержащего составы административных правонарушений, ответственность за которые предусмотрена двумя и более статьями (частями статей) настоящего Кодекса и рассмотрение дел о которых подведомственно одному и тому же судье, органу, должностному лицу, административное наказание назначается в пределах санкции, предусматривающей назначение лицу, совершившему указанное действие (бездействие), более строгого административного наказания, в данном случае применима мера административной ответственности, предусмотренная частью 1 статьи 14.33 КоАП РФ.

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 «Опт-Трейд» имелась возможность не использовать средства индивидуализации юридического лица ОАО «Компания «Арнест» при реализации продукции – средства для мытья стекол с обозначением «GARDEN» на этикетке, реализуемые на территории Иркутской области, являющимися сходными до степени смешения с товарным знаком по свидетельствам № 220881, № 282350, правообладателем которого является ОАО «Компания «Арнест», однако ООО

«Опт-Трейд» такие действия не предприняло.

ООО «Опт-Трейд», 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 «Опт-Трейд» установлена.

Согласно части 2.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

Принимая во внимание то обстоятельство, что данное нарушение со стороны ООО «Опт-Трейд» не представляет большой общественной опасности и не нанесло значительного ущерба интересам государства, заявителем - ОАО «Компания «Арнест» не представлено доказательств причинения ему ущерба действиями ООО «Опт-Трейд», с учетом характера совершенного правонарушения и роли правонарушителя, заместитель руководителя Кемеровского УФАС России приходит к выводу, что административное правонарушение, совершённое данным юридическим лицом, возможно признать малозначительным.

Руководствуясь статьями 2.9, 23.48 и частью 2 статьи 29.9, статьей 28.7 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

#### ПОСТАНОВИЛА:

1.Производство по делу об административном правонарушении № 272/09-АДМ-2014, возбужденное в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Опт-Трейд» (ИНН 4205181845, юридический адрес: г.Кемерово, пр.Кузнецкий, 234, офис 27), прекратить в связи с малозначительностью совершенного административного правонарушения.

2.Объявить Обществу с ограниченной ответственностью «Опт-Трейд» (ИНН 4205181845, юридический адрес: г.Кемерово, пр.Кузнецкий, 234, офис 27) устное замечание.

В соответствии с пунктом 3 части 1, части 3 статьи 30.1 и статьей 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении, вынесенное должностным лицом в отношении юридического лица, может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в арбитражный суд 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