

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области - начальник отдела антимонопольного и рекламного контроля, общественных связей - <.....>, рассмотрев протокол и материалы административного дела № 07-19-18/2017, возбужденного в отношении должностного лица – генерального директора ООО «Уральский источник» <.....> по факту нарушения ч.1 ст.14.6 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции» и за которое ч. 2 ст. 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена ответственность, оценив имеющиеся в деле доказательства по правилам ст.26 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в присутствии представителя <.....> по доверенности от 16.06.2017г. №50 АБ 0045168 <.....>, руководствуясь статьями 14.33, 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

УСТАНОВИЛА:

В соответствии с ч. 1.2 ст. 28.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее по тексту – КоАП РФ) поводом к возбуждению дел об административных правонарушениях, предусмотренных статьями 14.9, 14.31, 14.31.1-14.33 настоящего Кодекса, является принятие комиссией антимонопольного органа решения, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации.

Решением Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Оренбургской области (далее – Оренбургское УФАС России) по рассмотрению дела №07-16-154/2016 о нарушении антимонопольного законодательства от 15.03.2017г. (исх. №2458 от 15.03.2017г.) ООО «Уральский источник» признано нарушившим ч.1 ст.14.6 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. «О защите конкуренции».

Согласно п. 1 ч. 1 ст. 1 ФЗ «О защите конкуренции» настоящий Федеральный закон определяет организационные и правовые основы защиты конкуренции, в том числе предупреждения и пресечения недобросовестной конкуренции.

В соответствии со ст. 3 ФЗ «О защите конкуренции» настоящий

Федеральный закон распространяется на отношения, которые связаны с защитой конкуренции, в том числе с предупреждением и пресечением недобросовестной конкуренции.

В адрес Оренбургского УФАС России поступили жалобы конкурсного управляющего ООО «Национальная водная компания» <.....> на действия АО «Уральский источник» (исх. №б/н от 06.07.2016г.) и ООО «ПК «АКВАЛАЙФ» (исх. №б/н от 20.07.2016г.) по признакам нарушения ч.1 ст.14.6 Федерального закона №135-ФЗ от 26.07.2006г. «О защите конкуренции», выраженного в незаконном использовании товарного знака (знака обслуживания) (V 12) №550334 ООО «Национальная водная компания» схожего до степени смешения с изображением, используемым на этикетке продукции (напитка) АО «Уральский источник» и ООО «ПК «АКВАЛАЙФ». Из представленной заявителем информации следует, что в соответствии со Свидетельством на товарный знак (знак обслуживания) №550334 «V 12» ООО «Национальная водная компания» является его правообладателем, имеет приоритет на выпуск продукции с этим товарным знаком с 04.07.2013г. Срок действия регистрации истекает 04.07.2023г. Вместе с тем, АО «Уральский источник» и ООО «ПК «АКВАЛАЙФ» используют товарный знак «V 12» при продаже (реализации) безалкогольных напитков с этим наименованием на этикетке своей продукции. Кроме использования идентичных линий и изображений АО «Уральский источник» и ООО «ПК «АКВАЛАЙФ» используют и дословное обозначение, принадлежащее ООО «Национальная водная компания» на праве собственности (словесное обозначение «V12 - утолитель жажды»).

Из анализа жалоб, приложений к ним и запрошенной Оренбургским УФАС России дополнительной информации у сторон, в действиях АО «Уральский источник» <.....> и ООО «ПК «АКВАЛАЙФ» <.....> были усмотрены признаки нарушения ч.1 ст.14.6 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», выраженные в незаконном использовании тождественного товарного знака (знака обслуживания) (V 12) №550334 ООО «Национальная водная компания» схожего до степени смешения с изображением, используемым на этикетке продукции (напитка) АО «Уральский источник» и ООО «ПК «АКВАЛАЙФ». 19 сентября 2016г. Оренбургским УФАС России издан Приказ №148 о возбуждении дела №07-16-154/2016 о нарушении антимонопольного законодательства и создании Комиссии по рассмотрению данного дела.

В ходе рассмотрения дела было установлено следующее.

Решением Арбитражного суда Оренбургской области от 21.04.2015г. по делу №А47-572/2015 ликвидируемый должник – общество с ограниченной ответственностью «Национальная водная компания» <.....> признано несостоятельным (банкротом), в отношении должника открыто конкурсное производство, конкурсным управляющим утвержден <.....>.

Согласно ч.1 ст. 129 Федеральный закон от 26.10.2002 №127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» с даты утверждения конкурсного управляющего до даты прекращения производства по делу о банкротстве, или заключения мирового соглашения, или отстранения конкурсного управляющего он осуществляет полномочия руководителя должника и иных органов управления должника, а также собственника имущества должника - унитарного предприятия в пределах, в порядке и на условиях, которые установлены настоящим Федеральным законом.

В виду того, что ООО «Национальная водная компания» на момент рассмотрения дела не было ликвидировано, общество подпадало под критерии определения его как хозяйствующего субъекта в понимании п.5 ст.4 Закона о защите конкуренции.

Основным видом деятельности ООО «Национальная водная компания» является производство безалкогольных напитков, производство минеральных вод и прочих питьевых вод в бутылках (код по ОКВЭД 11.07).

В соответствии с выпиской из ЕГРЮЛ по состоянию на 20.01.2017г. АО «Уральский источник» <.....> было реорганизовано 17.11.2016г. в форме преобразования в общество с ограниченной ответственностью «Уральский источник» (далее – ООО «Уральский источник»).

Часть 5 статьи 58 Гражданского кодекса РФ предусматривает, что при преобразовании юридического лица одной организационно-правовой формы в юридическое лицо другой организационно-правовой формы права и обязанности реорганизованного юридического лица в отношении других лиц не изменяются.

Согласно указанной выписки основным видом деятельности ООО «Уральский источник» является производство безалкогольных напитков, производство минеральных вод и прочих питьевых вод в бутылках (код по ОКВЭД 11.07).

В соответствии с выпиской из ЕГРЮЛ по состоянию на 10.08.2016г. основным видом деятельности ООО «ПК «АКВАЛАЙФ» является производство безалкогольных напитков, производство минеральных вод и прочих питьевых вод в бутылках (код по ОКВЭД 11.07).

Согласно п. 2.3 Устава АО «Уральский источник» (на момент рассмотрения дела) общество вправе осуществлять любые виды деятельности, не запрещенные законом, в том числе: производство, розлив, хранение и оптовая реализация минеральной и питьевой воды. Согласно п. 2.2 Устава ООО «ПК «АКВАЛАЙФ» общество вправе осуществлять любые виды деятельности, не запрещенные законом, в том числе: производство, розлив, хранение и оптовая реализация минеральной и питьевой воды.

В соответствии с частью 2 статьи 1 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» целями данного Закона, определяющего организационные и правовые основы предупреждения и пресечения недобросовестной конкуренции, являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков.

В силу пункта 7 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» под конкуренцией понимается 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 соответствии с п.5 ст.4 указанного Федерального закона хозяйствующий субъект - коммерческая организация, некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход, индивидуальный предприниматель, иное физическое лицо, не зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя, но осуществляющее профессиональную деятельность, приносящую доход, в соответствии с федеральными законами на основании государственной регистрации и (или) лицензии, а также в силу членства в саморегулируемой организации.

Таким образом, ООО «Национальная водная компания», ООО

«Уральский источник» и ООО «ПК «АКВАЛАЙФ» являются хозяйствующими субъектами - конкурентами и осуществляют свою предпринимательскую деятельность на одном товарном рынке на территории г. Оренбург и Оренбургской области, а именно на рынке по производству безалкогольных напитков, производство минеральных вод и прочих питьевых вод в бутылках (код по ОКВЭД 11.07).

Согласно свидетельства на товарный знак (знак обслуживания) №550334 «V 12» ООО «Национальная водная компания» является его правообладателем, имеет приоритет на выпуск продукции с этим товарным знаком с 04.07.2013г. Срок действия регистрации истекает 04.07.2023г.

Данный товарный знак предназначен для использования товаров класса МКТУ 511 – 32 - аперитивы безалкогольные; вода литиевая; вода сельтерская; вода содовая; воды (напитки); газированные; воды минеральные (напитки); воды столовые; квас (безалкогольный напиток); безалкогольные; лимонады; молоко арахисовое (напитки безалкогольные); молоко миндальное (напитки безалкогольные; напитки изотонические; напитки на базе меда безалкогольные; напитки на базе алоэ вера безалкогольные; напитки на основе молочной сыворотки; напитки фруктовые безалкогольные); нектары фруктовые с мякотью безалкогольные; оршад; порошки для изготовления газированных напитков; сассапариль (безалкогольный напиток); сиропы для лимонадов; сиропы для напитков; смузи (напитки на фруктовых или овощных смесей); сок томатный (напиток); сок яблочный безалкогольный; соки овощные (напитки); соки фруктовые; составы для изготовления газированной воды; составы для изготовления минеральной воды; составы для изготовления напитков; сусла; сусло виноградное неферментированное; таблетки для изготовления газированных напитков; щербет (напиток); экстракты фруктовые безалкогольные; эссенции для изготовления напитков.

Руководствуясь статьями 25, 44 Федерального закона №135-ФЗ от 26.07.2006г. «О защите конкуренции», Методическими рекомендациями по проверке заявленных обозначений на тождество и сходство (Приложение к Приказу Роспатента от 31.12.2009г. №197), Соглашением о взаимодействии ФАС России и Роспатента от 09.04.2010г., Оренбургским УФАС России в адрес Роспатента по рассматриваемым жалобам направлен запрос о предоставлении информации (справки) о результатах оценки степени сходства

используемых в гражданском обороте обозначений с охраняемыми средствами индивидуализации.

Ответ на данный запрос получен (исх. №41-5722-12 от 09.09.2016г.). В запросе испрашивается информация о степени сходства обозначения, используемого АО «Уральский источник» (на момент рассмотрения дела) и ООО «ПК «АКВАЛАЙФ», с товарным знаком по свидетельству № 550334. В справке Роспатента указано, что на исследование представлены фотоизображения этикеток напитка с ароматом апельсина, содержащие, в том числе комбинированное обозначение с буквенно-цифровым элементом «V12» на фоне, состоящем из геометрических фигур и линий (далее - представленное обозначение). Товар «напиток», в отношении которого используется представленное обозначение, является однородным товару «напитки фруктовые безалкогольные», для индивидуализации которого, в том числе зарегистрирован товарный знак по свидетельству № 550334, содержащемуся в 32 классе Международной классификации товаров и услуг.

В результате проведенного исследования установлено, что представленное обозначение является сходным до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 550334, поскольку они ассоциируются друг с другом в целом в силу наличия графически сходного общего элемента «V12», расположенного на фоне, состоящем из геометрических фигур и линий.

В материалах дела имеется также экспертное заключение №092-09-00279 от 16.11.2016г., составленное Союзом «Торгово-промышленная палата Оренбургской области», согласно которому на исследование поставлены следующие вопросы:

1. Определить, используются ли на представленной этикетке товара обозначения, тождественные или сходные до степени смешения с товарными знаками по свидетельствам № 550334 и № 527390, имеющими правовую охрану на территории РФ.
2. Определить, является ли товар, этикетка которого представлена на экспертизу (безалкогольный напиток), товаром, в отношении которого имеется правовая охрана товарных знаков № 550334 и № 527390 на территории РФ, или однородным ему товаром.

Выводы: На представленной на исследование этикетке товара используется обозначение, сходное до степени смешения с товарными знаками по свидетельствам № 550334 и № 527390,

имеющими правовую охрану на территории РФ. Товар, который маркируется представленной на исследование этикеткой, является товаром «напиток безалкогольный», в отношении которого распространяется правовая охрана товарных знаков № 550334 и № 527390.

Реализация собственной продукции ООО «Национальная водная компания» с использованием товарного знака (знака обслуживания) (V 12) №550334 была до 2016г. ООО «Национальная водная компания» широко использовало в своей деятельности для индивидуализации организации свой зарегистрированный товарный знак путем его размещения на этикетках произведенной продукции - 12V (аромат апельсина), 12V (аромат лимона), 12V (аромат мандарина). В подтверждение этому заявителем были представлены заверенные копии: ведомости по остаткам ТМЦ на складах (от 01.10.2014г.), реестр договоров на реализацию продукции за 01.10.2014г., товарные накладные за 01.10.2014г., накладная на внутреннее перемещение, передачу товаров, тары от 01.10.2014г., лист загрузки от 01.10.2014г.

По сведениям конкурсного управляющего ООО «Национальная водная компания» товарный знак (знак обслуживания) (V 12) №550334 не продавался, в пользование не отдавался, то есть по настоящее время принадлежит ООО «Национальная водная компания».

14.04.2016г. АО «Уральский Источник» (на момент заключения договора) заключило агентский договор с ООО «Аква-маркет» («Агент»), согласно которому АО «Уральский Источник» через Агента заказывает у ООО «ПК «АКВАЛАЙФ» партию товара - безалкогольный сильногазированный напиток: «12 витаминов+1» с ароматом апельсина; «12 витаминов+1» с ароматом лимона, с целью изучения возможности и перспективы реализации указанного продукта на рынке, ввиду его отсутствия в Оренбургской области и прилежащих районах.

В рамках указанного агентского договора АО «Уральский источник» предоставило через своего Агента для ООО «ПК «АКВАЛАЙФ» разработанный специалистами АО «Уральский источник» макет этикетки для выпуска продукции, при этом последними не было выявлено сходства товарного знака на их макете этикетки с ранее зарегистрированным товарным знаком «V 12» по свидетельству № 550334.

21.04.2016г. между ООО «ПК «АКВАЛАЙФ» (Производитель) и ООО

«Аква-маркет» (Заказчик) был заключен договор производственного подряда на производство следующих товаров: «12 витаминов+1» с ароматом апельсина – 5 (пять) тысяч бутылок; «12 витаминов+1» с ароматом лимона – 5 (пять) тысяч бутылок (п.1.1 договора).

Согласно п.3.2 договора Заказчик обязуется представить Производителю следующие документы: копию этикеток на продукцию (дизайн этикеток); необходимую документацию для производства товара, маркируемого товарными знаками, в том числе оригиналы или копии рецептур, технических и технологических инструкций; иную информацию и документацию, необходимые для выполнения настоящего договора.

Дизайн этикетки может быть использован Производителем только для целей настоящего договора (п.12.1 договора).

В соответствии с п.12.5 договора Производитель не осуществляет введения продукции в гражданский оборот – всё произведенное Производителем по настоящему договору является собственностью Заказчика с момента такого производства и не может быть использовано Производителем или третьими лицами.

Пункт 13.1 договора предусматривает, что настоящий договор вступает в силу с момента его подписания сторонами и действует до 31 декабря 2016г.

На рассмотрение дела 07.03.2017г. от ООО «ПК «АКВАЛАЙФ» поступили документы, согласно которым: 23 апреля 2016г. между Производителем и Заказчиком составлен акт приема-передачи от 23.04.2016г. к договору производственного подряда от 21.04.2016г.

Пункт 1 акта приема-передачи предусматривает, что во исполнение и в соответствии с пунктами 1.4, 3.2 договора Заказчик передает, а Производитель принимает: копии этикеток (этикетки) на безалкогольный сильногазированный напиток «12 витаминов+1» с ароматом апельсина и «12 витаминов+1» с ароматом лимона; рецептуру на напиток безалкогольный сильногазированный «12 витаминов+1» с ароматом апельсина; рецептуру на напиток безалкогольный сильногазированный «12 витаминов+1» с ароматом лимона.

15 ноября 2016г. между ООО «ПК «АКВАЛАЙФ» (Производитель) и ООО «Аква-маркет» (Заказчик) заключено соглашение о расторжении договора производственного подряда от 21.04.2016г.,

согласно которому стороны подтверждают исполнение договора в полном объеме и расторгают договор с даты подписания настоящего соглашения.

Исходя из изложенного и анализа представленных документов, ООО «ПК «АКВАЛАЙФ» является только производителем безалкогольных напитков, самостоятельной реализацией и введением в гражданский оборот указанной продукции не занимается, своих торговых точек на территории Российской Федерации не имеет, рекламу продукции с использованием товарного знака «V 12» на своём сайте <https://www.aqualife.ru/> не осуществляет и прайсов производимой продукции не имеет.

С учетом вышеизложенного Комиссия, пришла к выводу, что в действиях ООО «ПК «АКВАЛАЙФ» нарушение ч.1 ст.14.6 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», выраженное в незаконном использовании товарного знака (знака обслуживания) (V 12) №550334 ООО «Национальная водная компания» сходного до степени смешения с изображением, используемым на этикетке продукции (напитка) ООО «ПК «АКВАЛАЙФ», отсутствует.

Своих торговых точек у ООО «Уральский источник» нет, реализация изготовленной ООО «ПК «АКВАЛАЙФ» партии товара была осуществлена через поставщиков по соответствующим договорам.

В материалах дела не имеется документов, подтверждающих возврат покупателями приобретенной продукции у ООО «Уральский источник» по спецификации «12 витаминов+1» с ароматом апельсина, «12 витаминов+1» с ароматом лимона с использованием спорной этикетки сходной до степени смешения с товарным знаком «V 12» по свидетельству № 550334 ООО «Национальная водная компания».

На момент рассмотрения дела товар, произведенный ООО «ПК «АКВАЛАЙФ» по заказу ООО «Уральский источник» с использованием спорного товарного знака на этикетке продукции (напитка), продолжает реализовываться на территории Оренбургской области. Заявителем в материалы дела представлены: этикетки с напитка безалкогольный сильногазированный «12 витаминов+1» с ароматом апельсина и напитка безалкогольный сильногазированный «12 витаминов+1» с ароматом лимона, изготовитель ООО «ПК «АКВАЛАЙФ»; товарные чеки индивидуального предпринимателя <.....> от 22.08.2016г., индивидуального

предпринимателя <.....> от 22.08.2016г., индивидуального
предпринимателя <.....> от 20.10.2016г., индивидуального
предпринимателя <.....> от 22.08.2016г.

Оценка сходства до степени смешения противопоставленных комбинированных обозначений и товарного знака, оценка охраноспособности зарегистрированного товарного знака регулируются частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации и утвержденными приказом Российского агентства по патентам и товарным знакам от 05.03.2003 №32 Правилами составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания.

В соответствии с общими положениями раздела VII Гражданского кодекса Российской Федерации (часть четвертая) результатами интеллектуальной деятельности и приравненными к ним средствами индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, которым предоставляется правовая охрана (интеллектуальной собственностью), в частности является товарный знак (статья 1225 Гражданского кодекса Российской Федерации).

В соответствии с п. 14 ч. 1 ст. 1225 Гражданского кодекса РФ товарные знаки и знаки обслуживания являются результатами интеллектуальной деятельности и приравненными к ним средствами индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, которым предоставляется правовая охрана (интеллектуальной собственностью).

Согласно статье 1229 Гражданского кодекса Российской Федерации 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, если Гражданским кодексом Российской Федерации 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 Гражданским кодексом Российской Федерации.

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 Гражданским кодексом Российской Федерации, другими законами, за исключением случаев, когда использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации лицами иными, чем правообладатель, без его согласия допускается Гражданским кодексом Российской Федерации.

Согласно части 1 статьи 1484 Гражданского кодекса лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака в соответствии со статьей 1229 Кодекса любым не противоречащим закону способом (исключительное право на товарный знак), в том числе способами, указанными в части 2 данной статьи. Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на товарный знак.

В силу части 2 статьи 1484 Гражданского кодекса Российской Федерации 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.

Согласно части 3 статьи 1484 Гражданского кодекса Российской Федерации, 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.

В силу части 3 статьи 1252 Гражданского кодекса Российской Федерации при нарушении исключительного права

правообладатель вправе требовать от нарушителя вместо возмещения убытков выплаты компенсации. Компенсация подлежит взысканию при доказанности факта правонарушения и является санкцией за бездоговорное гражданское правонарушение.

Положениями статьи 1515 Гражданского кодекса Российской Федерации определены основания, условия и меры ответственности за незаконное использование товарного знака. Частью 1 данной статьи установлено, что товары, этикетки, упаковки товаров, на которых незаконно размещены товарный знак или сходное с ним до степени смешения обозначение, являются контрафактными.

Правообладатель вправе требовать изъятия из оборота и уничтожения за счет нарушителя контрафактных товаров, этикеток, упаковок товаров, на которых размещены незаконно используемый товарный знак или сходное с ним до степени смешения обозначение. В тех случаях, когда введение таких товаров в оборот необходимо в общественных интересах, правообладатель вправе требовать удаления за счет нарушителя с контрафактных товаров, этикеток, упаковок товаров незаконно используемого товарного знака или сходного с ним до степени смешения обозначения (часть 2 статьи 1515 Гражданского кодекса Российской Федерации).

Согласно части 3 статьи 1515 Гражданского кодекса Российской Федерации лицо, нарушившее исключительное право на товарный знак при выполнении работ или оказании услуг, обязано удалить товарный знак или сходное с ним до степени смешения обозначение с материалов, которыми сопровождается выполнение таких работ или оказание услуг, в том числе с документации, рекламы, вывесок.

Таким образом, размещение на этикетке продукции (напитка) ООО «Уральский источник», произведенного ООО «ПК «АКВАЛАЙФ», обозначения, сходного с товарным знаком правообладателя, ООО «Национальная водная компания», «V 12» по свидетельству № 550334 до степени смешения, является нарушением исключительного права на товарный знак.

Согласно п.9 ст.4 Федерального закона №135-ФЗ от 26.07.2006г. «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 части 1 статьи 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции» закреплено, что 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.

Комиссия, проанализировав все имеющиеся в материалах дела документы, установила, что действия ООО «Уральский источник» по использованию изображения сходного до степени смешения с товарным знаком (знака обслуживания) (V 12) №550334 правообладателя ООО «Национальная водная компания» могут ввести в заблуждение потенциальных потребителей в отношении производителя товара, и затруднить индивидуализацию данных субъектов при их совместном участии в хозяйственном обороте, что может, в свою очередь, привести к получению ООО «Уральский источник» преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности перед другими хозяйствующими субъектами.

Данные действия могут также нанести ущерб его деловой репутации, и (или) привести к причинению убытков ООО «Национальная водная компания» путем сокращения круга потенциальных потребителей.

Таким образом, Комиссия Оренбургского УФАС России по рассмотрению дела №07-16-154/2016 о нарушении антимонопольного законодательства пришла к выводу о том, что в

действиях ООО «Уральский источник» установлен факт нарушения ч.1 ст.14.6 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», выраженного в незаконном использовании товарного знака (знака обслуживания) (V 12) №550334 ООО «Национальная водная компания» сходного до степени смешения с изображением, используемым на этикетке продукции (напитка) ООО «Уральский источник».

Частью 1 статьи 53 Гражданского кодекса Российской Федерации юридическое лицо приобретает гражданские права и принимает на себя гражданские обязанности через свои органы, действующие в соответствии с законом, иными правовыми актами и учредительными документами.

В соответствии с п. 8.1 Устава ООО «Уральский источник», утвержденного протоколом внеочередного собрания акционеров общества решение от 14.07.2016г., руководство текущей деятельностью Общества осуществляет единоличный исполнительный орган - Генеральный директор.

Пункт 9.4 Устава ООО «Уральский источник» генеральный директор обязан в своей деятельности соблюдать требования действующего законодательства РФ, руководствоваться требованиями настоящего устава, решениями органов управления Общества, принятыми в рамках их компетенции, а также заключенными Обществом договорами и соглашениями, в том числе заключенным с Обществом трудовым договором.

Генеральный директор обязан действовать в интересах Общества добросовестно и разумно. Генеральный директор руководит текущей деятельностью Общества и решает все вопросы, которые не отнесены настоящим уставом и законом к компетенции Общего собрания участников Общества (пункты 9.5, 9.6 Устава).

Согласно приказу ООО «Уральский источник» от 17 ноября 2016г. «О вступлении в должность» <.....> назначена на должность генерального директора ООО «Уральский источник» с 17.11.2016г.

С учетом изложенного, должностное лицо – генеральный директор ООО «Уральский источник» <.....> допустила административное правонарушение, ответственность за которое установлена ч. 2 ст. 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с ч. 2 ст. 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.

Доказательства, подтверждающие наличие обстоятельств отягчающих, исключающих административную ответственность, в материалах дела отсутствуют.

В качестве смягчающих обстоятельств при назначении наказания учитываются следующие обстоятельства: на момент рассмотрения дела предписание Оренбургского УФАС России от 15.03.2017 г. (исх. №2459) по делу № 07-16-154/2016 исполнено в добровольном порядке и должностное лицо к административной ответственности за аналогичное правонарушение ранее не привлекалось.

На основании изложенного, учитывая принцип соразмерности, выражающий требования справедливости и предполагающий дифференциацию ответственности в зависимости от тяжести содеянного, должностное лицо считает, что привлечением к административной ответственности в виде наложения административного штрафа на должностное лицо - генерального директора ООО «Уральский источник» <.....> в размере 20 000 (двадцать тысяч) рублей, будет реально достигнута цель предупреждения совершения новых правонарушений.

Руководствуясь ст.ст. 14.33, 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Признать должностное лицо - генерального директора ООО «Уральский источник» <.....> виновной в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч. 2 ст. 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.
2. Наложить на должностное лицо - генерального директора ООО «Уральский источник» <.....> административный штраф в размере 20 000 (двадцать тысяч) рублей.

В соответствии с ч. 1 ст. 32.2 КоАП РФ административный штраф должен быть уплачен

лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.

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

Неуплата административного штрафа в срок (в соответствии со ст. 20.25 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.

Постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в районный суд по месту рассмотрения дела в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления в порядке, предусмотренном ст.ст. 30.1, 30.2, 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Согласно ст. 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.

Реквизиты для перечисления административного штрафа:

Получатель: ИНН 5610042191 КПП 561001001 УФК по Оренбургской области (для Оренбургского УФАС России)

КБК 161 1 16 02010 01 6000 140 ОКТМО 53701000001

Банк получателя: Отделение по Оренбургской области Уральского главного управления Центрального Банка Российской Федерации

БИК 045354001, л/сч 04531066340

расчетный счет 40101810200000010010

Назначение платежа: денежные взыскания (штрафы) за нарушение антимонопольного законодательства и законодательства о естественных монополиях и законодательства о государственном регулировании цен (тарифов).

Заместитель руководителя управления –

начальник отдела антимонопольного и

рекламного контроля, общественных связей

<.....>

