

Директору
ООО «Фреш М»
...

ул. Фрунзе, д. 26, кв. 1,
г. Новороссийск, с. Цемдолина,
Краснодарский край, 353960

Некоммерческое партнерство
Адвокатское бюро ... и партнеры
(Бондюэль С.А.С.» Франция)
ул. Русаковская, д. 13,
г. Москва, 107140

ООО «Бондюэль Кубань»
ул. Крайняя, д.18, корпус Б,
ст. Новотитаровская, Динской район,
Краснодарский край, 353211

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу

об административном правонарушении № 501А/2018

07 ноября 2018 г.

г.

Краснодар

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю (Краснодарского УФАС России) ..., рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 501А/2018, возбужденного в отношении должностного лица - директора ООО «Фреш М» Т..., протоколом Краснодарского УФАС России № 501А/2018 от 24.10.2018г. об

административном правонарушении по ч. 2 ст. 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) по факту нарушения пункта 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Федеральный закон «О защите конкуренции»), выразившегося в незаконном использовании на упаковке (жестяная банка) консервированной продукции «кукуруза сладкая» комбинированного обозначения, сходного до степени смешения с товарным знаком по международной регистрации № 1128410, правообладателем которого является компания «Бондюэль С.А.С.» (Франция), законным пользователем которого является ООО «Бондюэль Кубань»,

в отсутствие Т..., надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела,

в отсутствие представителей компании «Бондюэль С.А.С.» (Франция) и ООО «Бондюэль Кубань», надлежащим образом уведомленных о дате, времени и месте рассмотрения дела (заявлено ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие представителей от 07.11.2018г. вх. № 10802),

УСТАНОВИЛ:

Ранее по результатам рассмотрения дела № 258/2017 в отношении ООО «Фреш М» 02.04.2018г. Комиссией Краснодарского УФАС России было принято решение, которым установлен факт нарушения ООО «Фреш М» пункта 1 статьи 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции», выразившегося в незаконном использовании на упаковке (жестяная банка) консервированной продукции «кукуруза сладкая» комбинированного обозначения, сходного до степени смешения с товарным знаком по международной регистрации № 1128410 в отношении товаров 29 класса МКТУ, правообладателем которого является компания «Бондюэль С.А.С.» (Франция), законным пользователем которого является ООО «Бондюэль Кубань».

Комиссия установила, что указанные действия ООО «Фреш М» по использованию на упаковке (жестяная банка) консервированной продукции «кукуруза сладкая» комбинированного обозначения, сходного до степени смешения с товарным знаком по международной регистрации № 1128410, способны вызвать смешение с деятельностью

хозяйствующего субъекта-конкурента либо с товарами или услугами, вводимыми хозяйствующим субъектом-конкурентом в гражданский оборот на территории Российской Федерации, направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости, и могут причинить убытки хозяйствующему субъекту - конкуренту ООО «Бондюэль Кубань», а также правообладателю компания «Бондюэль С.А.С.».

Решение по делу № 258/2017 изготовлено в полном объеме 13.04.2018г.

В соответствии с частью 1.2 статьи 28.1 КоАП РФ поводом к возбуждению дела об административном правонарушении, предусмотренным статьей 14.33 КоАП РФ, является вступление в силу решения комиссии антимонопольного органа, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации.

Решение Краснодарского УФАС России по делу № 258/2017 вступило в законную силу 13.04.2018г.

По данному факту материалы дела № 258/2017 были переданы уполномоченному должностному лицу для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 2 ст. 14.33 КоАП РФ.

В связи с чем, протоколом Краснодарского УФАС России № 501А/2018 об административном правонарушении от 24.10.2018г. в отношении должностного лица - директора ООО «Фреш М» Т...было возбуждено дело об административном правонарушении по ч. 2 ст. 14.33 КоАП РФ по факту нарушения антимонопольного законодательства, выразившегося в следующем.

При рассмотрении дела № 258/2017 в соответствии с п. 1.3 Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденного приказом ФАС России от 28.04.2010г. № 220 по делам, возбужденным по признакам нарушения [статей 14.1 - 14.8](#) Федерального закона «О защите конкуренции», был проведен анализ состояния конкуренции на товарном рынке с особенностями, установленными [пунктом 10.6](#) указанного Порядка.

Целью проведения анализа состояния конкуренции на товарном

рынке является установления конкурентных отношений между ООО «Фреш М» и ООО «Бондюэль Кубань» на товарном рынке по реализации консервированных пищевых продуктов.

Для анализа состояния конкуренции на товарном рынке в качестве исходных данных использованы материалы дела о нарушении антимонопольного законодательства № 258/2017, информация, размещенная на федеральном информационном ресурсе egrul.nalog.ru.

Согласно выписке из ЕГРЮЛ, свидетельству о регистрации ЮЛ, уставу ООО «Фреш М», общество зарегистрировано в качестве юридического лица 16.02.2016г.

ООО «Фреш М» осуществляет деятельность по оптовой торговле фруктами и овощами (ОКВЭД 46.31), деятельность агентов по оптовой торговле пищевыми продуктами, напитками и табачными изделиями (ОКВЭД 46.17) в том числе на территории Краснодарского края.

Согласно контракту, заключенному между ООО «Фреш М» и HENAN SHIJIXIANG EDIBLE MUSHROOM CO LTD (Китай) № СН-1107/2016 от 11.07.2016 на поставку товаров согласно спецификациям, паспорту сделки от 20.07.2016г., деклараций на товары (консервированной кукурузы, грибов), INVOICE ОТ 06.08.2016г., декларации соответствия ЕАЭС № RU Д-СН.ПЩ01.В.17764 от 26.12.2016г., ООО «Фреш М» осуществляет реализацию на территории Российской Федерации консервированных пищевых продуктов, в том числе, консервированную кукурузу, изготовителем которой является HENAN SHIJIXIANG EDIBLE MUSHROOM CO LTD (Китай).

Из представленных ООО «Фреш М» документов следует, что согласно контракту, заключенному между ООО «ФРЕШ М» и FUJIAN UNION STRONG FOODSTUFFS CO.LTD (Китай) № ... на поставку товаров согласно спецификациям, паспорту сделки, деклараций на товары (консервированной кукурузы) ..., приходных ордеров .. дата первой поставки консервированной кукурузы со спорными обозначениями на этикетке «кукурузы сладкая M.R.S.» - 24.11.2016г. (вх. № 1727 от 20.02.2018г.).

Также из документов следует, что полная реализация продукции - консервированная «кукурузы сладкая» произведена ООО «Фреш М» 13.03.2017г.

За период с 24.11.2016г. по 1 квартал 2017г. ООО «Фреш М»

осуществляло поставки, в том числе в адрес контрагентов: ООО «РТК» .. ООО «Шанс» (договор поставки ...), ООО «ПИКНИК» (договор поставки), ООО «М.Р.С Групп» (договор поставки ...

Факт недобросовестной конкуренции, по мнению заявителя НП «Адвокатское бюро «Ш... и партнеры», действующего в интересах компании «Бондюэль С.А.С.», выявлен в момент приобретения консервированной кукурузы 18.01.2017г. в магазине ООО «Лерик-2000» по адресу: г. Москва, ул. Шипиловская, д. 53, корп.2.

Таким образом, временной интервал определен с момента первой поставки ООО «Фреш М» продукции консервированной кукурузы с использованием на этикетке обозначений, которые, по мнению заявителя являются сходными до степени смешения с товарными знаками правообладателя компании «Бондюэль С.А.С.» - с 24.11.2016года по 1 квартал 2017 года.

Заявителем были представлены документы, свидетельствующие о том, что товарные знаки по свидетельствам на товарные знаки № 241185 и № 236818 используются правообладателем компанией «Бондюэль С.А.С.» на территории Российской Федерации путем заключения лицензионного договора № РД 0019857 от 21.03.2007г. с ООО «Бондюэль Кубань» (ИНН 2310060010, ОГРН 1022301618239).

Согласно лицензионному договору № РД 0019857 от 21.03.2007г., лицензиар компания «Бондюэль С.А.С.» предоставляет лицензиату ООО «Бондюэль Кубань» неисключительную лицензию на использование, в том числе товарных знаков по свидетельствам на товарные знаки № 241185 и № 236818 в отношении всех товаров и услуг на всей территории Российской Федерации.

09.10.2017г. в Краснодарское УФАС России от Некоммерческого партнерства «Адвокатское бюро «Ш.. и партнеры» поступило заявление об уточнении заявленных требований (вх. № 9756 по эл. почте, а также вх. № 10995, № 10996 от 18.10.2017г.), из которого следует, что компания «Бондюэль С.А.С.» (Франция) является правообладателем международного товарного знака № 1128410 и представлена копия согласия от 01.09.2016г. правообладателя международного товарного знака № 1128410, а также товарных знаков по свидетельствам № 236818, № 241185 Компании «Бондюэль С.А.С.» о предоставлении ООО «Бондюэль Кубань» разрешения на территории Российской Федерации на производство консервированных овощей, для которых зарегистрированы товарные знаки, в том числе на использование их на упаковках готовой продукции, размещение на

этикетках консервированной продукции, применение товарных знаков в документации, использование товарных знаков в рекламе, на выставках, ярмарках, сети Интернет и пр.

Лицензиат ООО «Бондюэль Кубань» является одной из компаний, входящих в группу Бондюэль.

Согласно выписке из ЕГРЮЛ ООО «Бондюэль Кубань» зарегистрировано в качестве юридического лица 22.03.2000г.

Основной вид деятельности общества торговля оптовая консервированными овощами, фруктами и орехами (ОКВЭД 46.31.2), дополнительный вид деятельности переработка и консервирование овощей (кроме картофеля) и грибов (ОКВЭД 10.39.1) и согласно выписке из ЕГРЮЛ, общество осуществляет с 29.10.2015г.

Ответчик ООО «Фреш М» согласно выписке из ЕГРЮЛ зарегистрировано в качестве юридического лица 16.02.2016г. и осуществляет деятельность по оптовой торговле фруктами и овощами (ОКВЭД 46.31), деятельность агентов по оптовой торговле пищевыми продуктами, напитками и табачными изделиями (ОКВЭД 46.17), в том числе на территории Краснодарского края с момента регистрации.

Таким образом, продуктовые границы товарного рынка - реализация, хранение и поставка консервированных пищевых продуктов.

ООО «Фреш М» (ответчик) осуществляет реализацию на территории Российской Федерации консервированных пищевых продуктов, в том числе, консервированную кукурузу, изготовителем которой является HENAN SHIJIXIANG EDIBLE MUSHROOM CO LTD (Китай), в том числе на территории Краснодарского края.

ООО «Бондюэль Кубань», являясь одной из компаний, входящих в группу «Бондюэль» и действующей на основании лицензионного договора, заключенного с компанией «Бондюэль С.А.С.», осуществляет реализацию консервированных пищевых продуктов, в том числе, консервированную кукурузу на территории Российской Федерации, в том числе на территории Краснодарского края.

Таким образом, географические границы товарного рынка – территория Российской Федерации (г. Москва, Краснодарский край).

В рамках дела № 258/2017 состав хозяйствующих субъектов, действующих на товарном рынке по торговле, хранению и поставкам

консервированных пищевых продуктов устанавливается фактическими конкурентными отношениями между ООО «Фреш М» и ООО «Бондюэль Кубань», посредством которого правообладатель компания «Бондюэль С.А.С.» вводит в оборот на территории Российской Федерации, в том числе Краснодарского края, указанные товарные знаки.

Нарушение ООО «Фреш М» антимонопольного законодательства выразилось в следующем.

30.03.2017г. В Управление Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю поступило заявление Некоммерческого партнерства «Адвокатское бюро «Ш... и партнеры» (вх. № 2972) в интересах компании «Бондюэль С.А.С.» (Франция) на действия ООО «Фреш М» (г.Новороссийск, ИНН 2315987585, ОГРН 1162315050600), осуществляющего деятельность по реализации консервированных пищевых продуктов с признаками недобросовестной конкуренции, выразившейся в использовании на этикетке товара «кукуруза сладкая» обозначений, сходных до степени смешения с товарными знаками по свидетельствам № 236818, № 241185, № 484518, № 484519, правообладателем которых является компания «Бондюэль С.А.С.» (Франция).

Из заявления следует, что заявителем 18.01.2017г. в магазине ООО «Лерик-2000» (г. Москва) были приобретены банки с консервированной кукурузой, маркированные обозначениями, сходными, по мнению заявителя, до степени смешения с товарными знаками компании «Бондюэль С.А.С.».

В качестве доказательств использования сходных обозначений на товаре «консервированная кукуруза» к заявлению приложены копии кассового чека, фотоматериалов с изображением товара «кукуруза сладкая», заключения патентного поверенного П..., содержащие выводы о сходстве обозначений, используемых на упаковке товара «кукуруза сладкая» консервированная и товарными знаками по свидетельствам на товарные знаки № 236818, № 241185, № 484518, № 484519, правообладателем которых является компания «Бондюэль С.А.С.» (Франция).

Правообладатель компания «Бондюэль С.А.С.» (Франция) вводит в оборот на территории Российской Федерации указанные товарные знаки посредством ООО «Бондюэль Кубань».

На приложенных к заявлению фотоматериалах изображена банка

консервированной кукурузы с использованием обозначения «M.R.S. «кукуруза сладкая» и указанием адреса производителя: Фуджиан Хингуанг Фудз Ко.ЛТД город Чжанчжоу, провинция Фуцзянь, страна происхождения: Китай, Импортер: Фреш М ООО 353900, Россия, Краснодарский край, г. Новороссийск, с. Кирилловка, ул. Красная, д. 108, оф. 35.

Заявитель считает, что в действиях ООО «Фреш М» содержится недобросовестная конкуренция, поскольку общество вводит в оборот товар «консервированная кукуруза сладкая», на этикетке которого используются обозначения, сходные до степени смешения с товарными знаками по свидетельствам на товарные знаки № 236818, № 241185, № 484518, № 484519, правообладателем которых является компания «Бондюэль С.А.С.».

Компания «Бондюэль С.А.С.» (Франция) является правообладателем товарных знаков по свидетельствам на товарные знаки (знаки обслуживания):

- № 241185 приоритет от 24.10.2001г., зарегистрировано в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации 25.03.2003г. по классам МКТУ: 31, 35, 39, 42;

- № 236818 приоритет от 24.10.2001г., зарегистрировано в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации 28.01.2003г. по классам МКТУ: 30, 31, 35, 39, 42;

- № 484518 приоритет от 14.07.2011г., зарегистрировано в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации 08.04.2013г. по классам МКТУ: 29, 30, 31, 35;

- № 484519 приоритет от 14.07.2011г., зарегистрировано в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации 08.04.2013г. по классам МКТУ: 29, 30, 31, 35.

В качестве доказательств введения в оборот товара с использованием товарных знаков по свидетельствам на товарные знаки № 241185 и № 236818 заявителем представлены копии деклараций о соответствии ЕАЭС № RU Д-RU.АЯ83.В.01579 от 01.03.2017г., ЕАЭС № RU Д-RU.АЯ83.В.01580 от 01.03.2017г., ТС № RU Д-RU.АЯ83.В.00227 от 04.03.2014г., ЕАЭС № RU Д-RU.АЯ83.В.01531 от 01.02.2017г., договора № ГК/5232/11 от 01.10.2011г., заключенного между ООО «Бондюэль Кубань» и ЗАО «Тандер» на поставку продукции, товарных накладных № 3597489 от 07.02.2017г., счет-

фактуры № 170022292 от 07.02.2017г., лицензионного договора № РД 0019857 от 21.03.2007г., дополнительного соглашения от 25.06.2008г. к лицензионному договору № РД 0019857 от 21.03.2007г., дополнительного соглашения № 2 от 03.01.2011г. к лицензионному договору № РД 0019857 от 21.03.2007г., фотоматериалов оригинальной продукции консервированной кукурузы Бондюэль.

Заявителем представлены документы, свидетельствующие о том, что товарные знаки по свидетельствам на товарные знаки № 241185 и № 236818 используются правообладателем компанией «Бондюэль С.А.С.» на территории Российской Федерации путем заключения лицензионного договора № РД 0019857 от 21.03.2007г. с ООО «Бондюэль Кубань» (юридический адрес: 353202, Краснодарский край, Динской район, ст. Новотитаровская, ул. Крайняя, 18Б; ИНН 2310060010, ОГРН 1022301618239).

Согласно лицензионному договору № РД 0019857 от 21.03.2007г., лицензиар компания «Бондюэль С.А.С.» предоставляет лицензиату ООО «Бондюэль Кубань» неисключительную лицензию на использование, в том числе товарных знаков по свидетельствам на товарные знаки № 241185 и № 236818 в отношении всех товаров и услуг на всей территории Российской Федерации.

Лицензиат ООО «Бондюэль Кубань» является одной из компаний, входящих в группу Бондюэль.

ООО «Бондюэль Кубань» осуществляет деятельность по оптовой торговле консервированными овощами, фруктами и орехами (ОКВЭД 46.31.2), переработку и консервирование овощей (кроме картофеля) и грибов (ОКВЭД 10.39.1), в том числе на территории Краснодарского края.

Заявитель 18.01.2017г. в магазине ООО «Лерик-2000» (г. Москва) выявил факт введения в оборот товара «консервированная кукуруза» с использованием на этикетке обозначений, сходных, по мнению заявителя, до степени смешения с товарными знаками по свидетельствам на товарные знаки № 236818, № 241185, № 484518, № 484519 (производитель: Фуджиан Хингуанг Фудз Ко.ЛТД город Чжанчжоу, провинция Фуцзянь, страна происхождения Китай, импортер ООО «Фреш М» (г. Новороссийск).

По запросу Краснодарского УФАС России ООО «Фреш М» представило копии следующих документов: устава ООО «Фреш М», свидетельства о регистрации ООО «Фреш М», контракта ...

заключенного между HENAN SHIJIXIANG EDIBLE MUSHROOM CO LTD и ООО «Фреш М» на поставку товаров согласно спецификациям, паспорта сделки ..., деклараций на товары, INVOICE ..., декларации соответствия, контракта ..., паспорта сделки от ... деклараций на товары,, декларации соответствия ..., контракта ..., договора поставки товаров ..., заключенного между ООО «ФРЕШ М» и ООО «Шанс», счет-фактуры ..., договора поставки ..., заключенного между ООО «Фреш М» и ООО «М.Р.С. Групп», счет-фактуры ..., и др.

ООО «Фреш М» осуществляет деятельность по оптовой торговле фруктами и овощами (ОКВЭД 46.31), деятельность агентов по оптовой торговле пищевыми продуктами, напитками и табачными изделиями (ОКВЭД 46.17) в том числе на территории Краснодарского края.

Заявитель считает, что в действиях ООО «Фреш М» содержится недобросовестная конкуренция, поскольку общество вводит в оборот товар «консервированная кукуруза сладкая», на этикетке которого используются обозначения, сходные до степени смешения с товарными знаками по свидетельствам на товарные знаки № 236818, № 241185, № 484518, № 484519, правообладателем которых является компания «Бондюэль С.А.С.».

ООО «Фреш М» и ООО «Бондюэль Кубань», посредством которого правообладатель вводит в оборот на территории Краснодарского края указанные товарные знаки, являются хозяйствующими субъектами-конкурентами, поскольку осуществляют деятельность на одном товарном рынке, в том числе по торговле, хранению и поставкам фруктов, овощей, консервированных пищевых продуктов на территории Краснодарского края, что подтверждается выписками из ЕГРЮЛ и представленными документами.

Определением о назначении дела № 258/2017 к рассмотрению от 14.07.2017г., а также определением об отложении рассмотрения дела № 258/2017 от 14.08.2017г. у заявителя были запрошены документы, свидетельствующие о введении правообладателем Компания «Бондюэль С.А.С.» в оборот товара с использованием товарных знаков по свидетельствам на товарные знаки № 484518, 484519 на территории Российской Федерации, в том числе на территории Краснодарского края с приложением соответствующих доказательств (договоры поставки, лицензионные договоры, товарные накладные, счета, платежные документы, фотоматериалы продукции, факты реализации продукции – 2-3 факта). Указанная информация запрашивалась ранее при рассмотрении заявления

Некоммерческого партнерства «Адвокатское бюро «Ш.. и партнеры».

Запрашиваемые управлением документы заявителем представлены не были.

09.10.2017г. в Краснодарское УФАС России Некоммерческого партнерства «Адвокатское бюро «Ш... и партнеры» поступило заявление об уточнении заявленных требований (вх. № 9756 по эл. почте, а также вх. № 10995, № 10996 от 18.10.2017г.), из которого следует, что компания «Бондюэль С.А.С.» (Франция) является правообладателем международного товарного знака № 1128410 (дата регистрации 25.06.2012г., МКТУ 29, 30, 31, 32; дата приоритета 17.02.2012г.), а также товарных знаков по свидетельствам на товарные знаки № 236818, № 241185. В связи с выявленным заявителем фактом 18.01.2017г. в магазине ООО «Лерик-2000» (г. Москва) введения в оборот товара «консервированная кукуруза» с использованием на этикетке обозначений, сходных до степени смешения с международным товарным знаком № 1128410, а также с товарными знаками по свидетельствам на товарные знаки № 236818, № 241185 заявитель просит признать действия ООО «Фреш М» по использованию обозначений, сходных до степени смешения с указанными товарными знакам актом недобросовестной конкуренции.

Также заявителем была представлена копия согласия от 01.09.2016г. правообладателя международного товарного знака № 1128410, а также товарных знаков по свидетельствам № 236818, № 241185 Компании «Бондюэль С.А.С.» о предоставлении ООО «Бондюэль Кубань» разрешения на территории Российской Федерации на производство консервированных овощей, для которых зарегистрированы товарные знаки, в том числе на использование их на упаковках готовой продукции, размещение на этикетках консервированной продукции, применение товарных знаков в документации, использование товарных знаков в рекламе, на выставках, ярмарках, сети Интернет и пр. (в деле).

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

Согласно п. 2 указанной статьи ГК РФ интеллектуальная собственность охраняется законом.

В соответствии с п. 1 ст. 1484 ГК РФ лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака в соответствии со статьей 1229 ГК РФ любым не противоречащим закону способом (исключительное право на товарный знак), в том числе способами, указанными в пункте 2 указанной статьи.

Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на товарный знак.

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

В соответствии со ст. 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.

Другие лица не могут использовать соответствующие результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации без согласия правообладателя, за исключением случаев, предусмотренных ГК РФ. Использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации (в том числе их использование способами, предусмотренными ГК РФ), если такое использование осуществляется без согласия правообладателя, является незаконным и влечет ответственность, установленную ГК РФ, другими законами.

С целью установления наличия либо отсутствия сходства до степени смешения комбинированного обозначения, используемого ООО «Фреш М» на упаковке консервированной продукции «кукуруза сладкая» с товарными знаками по свидетельствам № 236818, № 241185, № 484518, № 484519 30.05.2017г., а также 14.08.2017 г. Краснодарским УФАС России в адрес Федеральной службы по интеллектуальной собственности были направлены письма о даче письменной консультации о наличии сходства до степени смешения обозначения, используемого ООО «Фреш М» на упаковке при

реализации продукции с товарными знаками по свидетельствам на товарные знаки № 236818, № 241185, № 484518, № 484519.

19.09.2017г. (вх. № 9834) в Краснодарское УФАС России поступило письмо ФГБУ «Федеральный институт промышленной собственности» (ФИПС) (исх. № 41-8228-12 от 08.09.2017г.) с приложением справки.

Согласно справке, представленной ФИПС, в результате исследования, проведенного в отношении комбинированного обозначения, выполненного преимущественно в желтом и зеленом цветовом сочетании, состоящего из буквенных элементов «M.R.S», помещенных в овал, выполненный пунктиром, и изобразительных элементов в виде реалистичного изображения зерен кукурузы, листы; в левой части овала помещено изображение зернышка кукурузы с листочком, выполненное в мультипликационной манере, установлено, что представленное обозначение не является сходным до степени смешения с товарными знаками по свидетельствам № 236818, № 241185, № 484518, № 484519, поскольку не ассоциируются с ними в целом.

В связи с уточнением заявителем требований при рассмотрении дела № 258/2017 Краснодарским УФАС России с целью установления наличия либо отсутствия сходства до степени смешения комбинированного обозначения, используемого ООО «Фреш М» на упаковке консервированной продукции «кукуруза сладкая» с международным товарным знаком по свидетельству № 1128410 18.10.2017г. Краснодарским УФАС России в адрес Федеральной службы по интеллектуальной собственности было направлено письмо о даче письменной консультации о наличии сходства до степени смешения обозначения, используемого ООО «Фреш М» на упаковке при реализации продукции с международным товарным знаком по свидетельству № 1128410.

28.11.2017г. (вх. № 12697) в Краснодарское УФАС России поступило письмо ФГБУ «Федеральный институт промышленной собственности» (ФИПС) (исх. № 41-10908-12 от 16.11.2017г.) с приложением справки.

Согласно справке, представленной ФИПС, в результате исследования, проведенного в отношении комбинированного обозначения, выполненного преимущественно в желтом, оранжевом и зеленом цветовом сочетании, состоящего из буквенных элементов «M.R.S», помещенных в овалы, и изобразительных элементов в виде реалистичного изображения зерен кукурузы, листы; в левой части овалов помещено изображение зернышка кукурузы с листочком,

выполненное в мультипликационной манере, установлено, что представленное обозначение является сходным до степени смешения с товарным знаком по международной регистрации № 1128410, поскольку ассоциируется с ним в целом.

В соответствии со статьей 10.bis (Недобросовестная конкуренция) Конвенции по охране промышленной собственности (заключена в Париже 20.03.1883, ред. от 02.10.1979) (2) актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах.

(3) В частности, подлежат запрету:

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

В соответствии с п. 9 ст. 4 Федерального закона «О защите конкуренции» недобросовестной конкуренцией являются любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

Согласно п. 1 ст. 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции» не допускается недобросовестная конкуренция путем совершения хозяйствующим субъектом действий (бездействия), способных вызвать смешение с деятельностью хозяйствующего субъекта-конкурента либо с товарами или услугами, вводимыми хозяйствующим субъектом-конкурентом в гражданский оборот на территории Российской Федерации, в том числе: незаконное использование обозначения, тождественного товарному знаку, фирменному наименованию, коммерческому обозначению, наименованию места происхождения товара хозяйствующего субъекта-конкурента либо сходного с ними до степени смешения, путем его размещения на товарах, этикетках, упаковках или использования иным образом в отношении товаров, которые продаются либо иным образом вводятся в гражданский оборот на территории Российской Федерации, а также путем его использования в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», включая

размещение в доменном имени и при других способах адресации.

Для квалификации совершенного деяния в качестве недобросовестной конкуренции необходимо, что бы лицо, совершившее данные действия, являлось хозяйствующим субъектом; его действия противоречили законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости, были направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности; совершенные действия причинили или могли причинить убытки либо нанести вред деловой репутации другого хозяйствующего субъекта. В случае отсутствия хотя бы одного из вышеуказанных признаков действия хозяйствующего субъекта не могут быть квалифицированы как акт недобросовестной конкуренция.

Изучив доводы заявителя относительно использования ООО «Фреш М» обозначений, сходных до степени смешения с товарными знаками по свидетельствам № 236818, № 241185, рассмотрев имеющиеся в деле документы и материалы, комиссия Краснодарского УФАС России установила, что действия ООО «Фреш М», связанные с использованием на упаковке при реализации консервированной продукции «кукуруза сладкая» комбинированного обозначения, выполненного преимущественно в желтом и зеленом цветовом сочетании, состоящего из буквенных элементов «M.R.S», помещенных в овал, выполненный пунктиром, и изобразительных элементов в виде реалистичного изображения зерен кукурузы, листвы, содержащей в левой части овала изображение зернышка кукурузы с листочком, выполненное в мультипликационной манере, не могут быть квалифицированы как акт недобросовестной конкуренции, поскольку комбинированные элементы указанных товарных знаков и комбинированное обозначение, используемое ООО «Фреш М» на упаковке товара консервированной продукции «кукуруза сладкая» не являются сходными.

Таким образом, в действиях ООО «Фреш М», связанных с использованием на упаковке (жестяная банка) товара «консервированная кукуруза сладкая» вышеуказанного комбинированного обозначения, комиссия Краснодарского УФАС России установила отсутствие нарушения пункта 1 статьи 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции».

Доводы заявителя относительно использования ООО «Фреш М» при реализации продукции «консервированной кукурузы» обозначений,

сходных до степени смешения с товарными знаками по свидетельствам № 484518, № 484519 комиссией не рассматривались, в связи с непредставлением заявителем доказательств использования и введения в оборот правообладателем товарных знаков на территории Российской Федерации на момент подачи заявления и рассмотрения дела и учитывая уточненные требования заявителя.

Также, изучив уточненные требования заявителя и представленные в дело № 258/2017 документы и материалы, Комиссия установила, что на представленных фотоматериалах с упаковкой товара «кукуруза сладкая» изображено комбинированное обозначение, выполненное преимущественно в желтом, оранжевом и зеленом цветовом сочетании, состоящее из буквенных элементов «M.R.S», помещенных в овалы, и изобразительных элементов в виде реалистичного изображения зерен кукурузы, листы; в левой части овалов помещено изображение зернышка кукурузы с листочком, выполненное в мультипликационной манере. Указанное обозначение, используемое ООО «Фреш М» на упаковке (жестяная банка) консервированной продукции «кукуруза сладкая» является сходным до степени смешения с товарным знаком по международной регистрации № 1128410, поскольку ассоциируется с ним в целом.

Международный товарный знак по свидетельству № 1128410, известен и узнаваем потребителями на рынке консервированных продуктов питания, поэтому действия ООО «Фреш М», выразившиеся в использовании на упаковке (жестяная банка) консервированной продукции «кукуруза сладкая» обозначения, сходного до степени смешения с товарным знаком по международной регистрации № 1128410, правообладателем которого является компания «Бондюэль С.А.С.» (Франция), законным пользователем которого является ООО «Бондюэль Кубань», способны вызвать смешение с деятельностью хозяйствующего субъекта-конкурента ООО «Бондюэль Кубань» либо с товарами или услугами, вводимыми хозяйствующим субъектом-конкурентом в гражданский оборот на территории Российской Федерации, и направлены на приобретение преимуществ в предпринимательской деятельности.

Использование ООО «Фреш М» на упаковке (жестяная банка) консервированной продукции «кукуруза сладкая» обозначения, сходного до степени смешения с товарным знаком по международной регистрации № 1128410 в период с 24.11.2016 года по 13.03.2017 года способно причинить убытки правообладателю товарного знака компании «Бондюэль С.А.С.» (Франция), а также законному

пользователю товарного знака ООО «Бондюэль Кубань», в том числе, в виде упущенной выгоды.

Кроме того, покупатели, приобретая консервированную продукцию «кукуруза сладкая», которую импортирует и реализует ООО «Фреш М» на территории Российской Федерации, полагают, что они приобретают указанную консервированную продукцию, изготавливаемую либо законным пользователем (лицензиатом), либо под контролем правообладателя компании «Бондюэль С.А.С.», что способствует увеличению потребителей в коммерческой деятельности ООО «Фреш М».

Поскольку товар «консервированная кукуруза сладкая», который вводит в оборот на территории Российской Федерации ООО «Фреш М» не является оригинальным продуктом правообладателя, либо производимым под его контролем, у потребителей может сложиться негативное мнение о качестве продукта, что в свою очередь может нанести вред деловой репутации правообладателя товарного знака по международной регистрации № 1128410 компании «Бондюэль С.А.С.» (Франция), а также законного пользователя товарного знака ООО «Бондюэль Кубань».

Следовательно, все признаки недобросовестной конкуренции, указанные в п. 9 ст. 4 Федерального закона «О защите конкуренции», присутствуют в действиях ответчика.

В связи с принятием заключения об обстоятельствах дела № 258/2017 в порядке ст. 48 Федерального закона «О защите конкуренции» на момент вынесения решения по делу № 258/2017 02.04.2018г. ООО «Фреш М» были представлены возражения на заключение об обстоятельствах дела № 258/2017 (вх. № 3307), из которых следует, что ответчик не согласен с выводами комиссии об установлении в действиях ООО «Фреш М» нарушения п. 1 ст. 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции», поскольку ООО «Бондюэль Кубань» не обладает правом на обращение в контролирующие органы с требованием о привлечении к административной ответственности, в деле отсутствует какая-либо информация о регистрации лицензионных договоров между правообладателем компанией «Бондюэль С.А.С.» и ООО «Бондюэль Кубань» на момент совершения правонарушения, а также подачи заявления. Письмо правообладателем компании «Бондюэль С.А.С.» о предоставлении согласия (разрешения) на использование ООО «Бондюэль Кубань» товарного знака № 1128410 не является

доказательством передачи исключительных прав, поскольку не соблюдены условия регистрации.

Изучив доводы ответчика, изложенные в возражении на заключение об обстоятельствах дела № 258/2017 (вх. № 3307 от 02.04.2018г.), комиссия Краснодарского УФАС России посчитала их необоснованными по следующим основаниям.

Заявителем по делу № 258/2017 является Некоммерческое партнерство «Адвокатское бюро «Ш... и партнеры», действующее по доверенности и представляющее в территориальном антимонопольном органе интересы правообладателя товарных знаков компании «Бондюэль С.А.С.» (Франция).

ООО «Бондюэль Кубань» не подавало заявление в Краснодарское УФАС России о привлечении к административной ответственности ООО «Фреш М» по фактам, рассматриваемым комиссией в деле № 258/2017.

Согласно п. 2 ст. 1486 ГК РФ использованием товарного знака признается его использование правообладателем или лицом, которому такое право предоставлено на основании лицензионного договора в соответствии со статьей 1489 ГК РФ, либо другим лицом, осуществляющим использование товарного знака под контролем правообладателя, при условии, что использование товарного знака осуществляется в соответствии с п. 2 ст. 1484 ГК РФ.

Заявителем в материалы дела № 258/2017 представлена копия согласия от 01.09.2016г. правообладателя международного товарного знака № 1128410, а также товарных знаков по свидетельствам № 236818, № 241185 компании «Бондюэль С.А.С.» о предоставлении ООО «Бондюэль Кубань» разрешения на территории Российской Федерации на производство консервированных овощей, для которых зарегистрированы товарные знаки, в том числе на использование их на упаковках готовой продукции, размещение на этикетках консервированной продукции, применение товарных знаков в документации, использование товарных знаков в рекламе, на выставках, ярмарках, сети Интернет и пр.

На основании изложенного, использование ООО «Бондюэль Кубань» международного товарного знака № 1128410 на основании разрешения правообладателя компании «Бондюэль С.А.С.» не противоречит нормам действующего законодательства.

Таким образом, при рассмотрении дела № 258/2017 комиссия Краснодарского УФАС России установила, что действия ООО «Фреш М», выразившиеся в незаконном использовании на упаковке (жестяная банка) консервированной продукции «кукуруза сладкая» обозначения, сходного до степени смешения с товарным знаком по международной регистрации № 1128410, правообладателем которого является компания «Бондюэль С.А.С.» (Франция), пользователем которого является ООО «Бондюэль Кубань», способные вызвать смешение с деятельностью хозяйствующего субъекта-конкурента либо с товарами или услугами, вводимыми хозяйствующим субъектом-конкурентом в гражданский оборот на территории Российской Федерации, направленные на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречащие законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости, и которые могут причинить убытки хозяйствующему субъекту - конкуренту ООО «Бондюэль Кубань», а также правообладателю компания «Бондюэль С.А.С.», являются недобросовестной конкуренцией и нарушают пункт 1 статьи 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции».

Согласно части 2 статьи 14.33 КоАП РФ недобросовестная конкуренция, выразившаяся во введении в оборот товара с незаконным использованием результатов интеллектуальной деятельности и приравненных к ним средств индивидуализации юридического лица, средств индивидуализации продукции, работ, услуг, - влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере двадцати тысяч рублей либо дисквалификацию на срок до трех лет; на юридических лиц - от одной сотой до пятнадцати сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено правонарушение, но не менее ста тысяч рублей.

В соответствии с частью 1.2 статьи 28.1 КоАП РФ поводом к возбуждению дела об административном правонарушении, предусмотренным статьей 14.33 КоАП РФ, является вступление в силу решения комиссии антимонопольного органа, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации.

Решение Краснодарского УФАС России по делу № 258/2017 вступило в законную силу 13.04.2018г.

В связи с чем, протоколом Краснодарского УФАС России № 427А/2018 об административном правонарушении от 03.09.2018г. в отношении ООО «Фреш М» было возбуждено дело об административном правонарушении по ч. 2 ст. 14.33 КоАП РФ по факту нарушения п. 1 ст. 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции».

14.09.2018г. Краснодарское УФАС России вынесло постановление по делу № 427А/2018, которым ООО «Фреш М» было привлечено к административной ответственности по ч. 2 ст. 14.33 КоАП РФ и ему назначено административное наказание в виде штрафа в размере 100 тыс. рублей.

В соответствии с ч. 3 ст. 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 или уголовной ответственности физического лица не освобождает от административной ответственности за данное правонарушение юридическое лицо.

По запросу Краснодарского УФАС России ООО «Фреш М» представлены сведения о том, что ответственным лицом за осуществление действий, связанных с незаконном использовании на упаковке (жестяная банка) консервированной продукции «кукуруза сладкая» комбинированного обозначения, сходного до степени смешения с товарным знаком по международной регистрации № 1128410, является директор ООО «Фреш М» Т... (вх. № 10007 от 14.09.2018г.).

Согласно приказу № 1 от 16.02.2016г. Т... назначен на должность директора ООО «Фреш М» с 16.02.2016г.

В соответствии со ст. 273 Трудового кодекса Российской Федерации руководитель организации - физическое лицо, которое в соответствии с ТК РФ, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, законами и иными нормативными правовыми актами субъектов Российской Федерации, нормативными правовыми актами органов местного самоуправления, учредительными документами юридического лица (организации) и локальными нормативными актами осуществляет руководство этой организацией, в том числе выполняет функции ее единоличного исполнительного органа.

Согласно п. 7 ст. 3 Федерального закона от 06.12.2011 года № 402-ФЗ «О бухгалтерском учете» руководитель экономического субъекта - лицо, являющееся единоличным исполнительным органом экономического субъекта, либо лицо, ответственное за ведение дел экономического субъекта, либо управляющий, которому переданы функции единоличного исполнительного органа.

В соответствии с п. 1 ст. 44 ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» единоличный исполнительный орган общества при осуществлении им прав и исполнении обязанностей должен действовать в интересах общества добросовестно и разумно.

Согласно абз. 1 ст. 2.4 КоАП РФ административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

Таким образом, Т..., являясь директором ООО «Фреш М», должен был действовать в интересах общества добросовестно и разумно при осуществлении действий, связанных с незаконном использовании на упаковке (жестяная банка) консервированной продукции «кукуруза сладкая» комбинированного обозначения, сходного до степени смешения с товарным знаком по международной регистрации № 1128410.

Следовательно, нарушение п. 1 ст. 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции» произошло по вине должностного лица директора Т..., вследствие ненадлежащего исполнения им своих должностных обязанностей.

Место совершения правонарушения - местонахождение директора ООО «Фреш М» 353900, Россия, Краснодарский край, г. Новороссийск, с. Кирилловка, ул. Красная, д. 108, оф. 35 на начало поставок товара, время совершения правонарушения - дата первой поставки консервированной кукурузы со спорными обозначениями на этикетке «кукурузы сладкая M.R.S.» - 24.11.2016г.

Таким образом, действия директора ООО «Фреш М» Т..., выразившиеся в незаконном использовании на упаковке (жестяная банка) консервированной продукции «кукуруза сладкая» комбинированного обозначения, сходного до степени смешения с товарным знаком по международной регистрации № 1128410, нарушают п. 1 ст. 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции» и образуют состав административного правонарушения по ч. 2 ст. 14.33 КоАП РФ.

В соответствии с ч. 2 ст. 4.1 КоАП РФ, при назначении административного наказания физическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, личность виновного, его имущественное положение, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

При назначении административного наказания Т... Краснодарским УФАС России установлено, что Т... ранее к административной

ответственности по ч. 2 ст. 14.33 КоАП РФ не привлекался.

Кроме того, в действиях директора ООО «Фреш М» Т... Краснодарским УФАС России установлено смягчающее обстоятельство в виде добровольного прекращения противоправного поведения лицом, совершившим административное правонарушение (п. 2 ч. 1 ст. 4.2 КоАП РФ). Из представленных ООО «Фреш М» документов следует, что реализация продукции с использованием спорного обозначения произведена 13.03.2017г. (вх. № 1727 от 20.02.2018г.)

Обстоятельств в соответствии со ст. 4.3 КоАП РФ, отягчающих административную ответственность Т... на дату рассмотрения дела Краснодарским УФАС России не установлено.

Руководствуясь ст.ст. 4.2, ч. 2 ст. 14.33, 23.48, 29.9 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Привлечь Т... к административной ответственности по части 2 статьи 14.33 КоАП РФ и назначить административное наказание в виде штрафа в размере 20 000 (двадцать тысяч) рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП.

Штраф должен быть уплачен по следующим реквизитам:

161 1 16 02010 01 6000 140 – Денежные взыскания (штрафы) за нарушение антимонопольного законодательства в сфере конкуренции на товарных рынках, защиты конкуренции на рынке финансовых услуг, законодательства о естественных монополиях и законодательства о государственном регулировании цен (тарифов), налагаемые федеральными органами государственной власти

ИНН: 2309053192 КПП 231001001

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

Банк получателя Южное ГУ Банка России г. Краснодар

БИК 040349001

Р/счет 40101810300000010013

Назначение платежа КБК (указать код штрафа)

НДС не предусмотрен

ОКТМО: 03701000

Очередность платежа 4

Идентификатор начисления 16168110800001425331

Тел/факс: 253-66-82

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

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

Согласно части 1 статьи 31.1 КоАП 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.