

ПОСТАНОВЛЕНИЕ
о наложении штрафа по делу
об административном правонарушении № 160А/2011

18 августа 2011 г.

г. Краснодар

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю (Краснодарского УФАС России) Оберемок Виктория Викторовна, рассмотрев материалы дела № 160А/2011, возбужденного в отношении ООО «Выбор-С» протоколом Краснодарского УФАС России об административном правонарушении от 14.07.2011 г. № 160А/2011 по части 2 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), по факту нарушения ООО «Выбор-С» п.4 ч. 1 ст. 14 Федерального закона «О защите конкуренции» от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ (далее - Федеральный закон «О защите конкуренции»), выразившегося во введении в оборот товара (производство изделий из бетона для использования в строительстве) с незаконным использованием обозначения, сходного до степени смешения с товарным знаком «БЕТТЕКС» по свидетельству на товарный знак (знак обслуживания) № 297974, правообладателем которого является ООО «АксайСтройПром», при регистрации доменного имени «*бетекс.рф*» в домене.РФ,

в присутствии представителя ООО «Выбор-С» по доверенности от 25.03.2011г. Раецкой Викторovны Ростиславовны (в деле),

УСТАНОВИЛ:

Ранее по результатам рассмотрения дела № 70/2011г. в отношении ООО «Выбор-С» Комиссией Краснодарского УФАС России принято решение от 06 июня 2011 г. по делу № 70/2011, которым установлен факт нарушения обществом с ограниченной ответственностью «Выбор-С» антимонопольного законодательства Российской Федерации, выразившегося во введении в оборот товара (производство изделий из бетона для использования в строительстве) с незаконным использованием обозначения, сходного до степени смешения с товарным знаком «БЕТТЕКС» по свидетельству на товарный знак (знак обслуживания) № 297974, правообладателем которого является ООО «АксайСтройПром», при регистрации доменного имени «*бетекс.рф*» в домене.РФ. Указанные действия ООО «Выбор-С» могут причинить убытки и нанести ущерб деловой репутации ООО «АксайСтройПром». Также 06.06.2011г. ООО «Выбор - С» выдано предписание № 22-70/2011 о прекращении нарушения антимонопольного законодательства по делу №70/2011.

В соответствии с частью 1.2 статьи 28.1 КоАП РФ повodom к возбуждению дела об административных правонарушениях, предусмотренных статьями 14.9, 14.31, 14.31.1-14.33 КоАП РФ, является вступление в силу решения комиссии антимонопольного органа, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации.

Решение Краснодарского УФАС России по делу № 70/2011 вступило в законную силу 06.06.2011г.

В связи с чем, протоколом Краснодарского УФАС России № 160А/2011 об административном правонарушении от 14.07.2011г. в отношении ООО «Выбор-С» возбуждено дело по ч. 2 ст.14.33 КоАП РФ по факту нарушения антимонопольного законодательства, выразившегося в следующем.

В Краснодарское УФАС России поступило заявление ООО «АксайСтройПром» от 15.11.2010г. (исх. № 10.670), направленное по подведомственности Управлением Федеральной антимонопольной службы по Ростовской области о нарушении антимонопольного законодательства в действиях ООО «Выбор - С», выразившихся в использовании в доменном имени «*бетекс.рф*» в домене.РФ обозначения, сходного до степени смешения с товарным знаком «БЕТТЕКС» по свидетельству на товарный знак (знак обслуживания) № 297974, правообладателем которого является ООО «АксайСтройПром».

По информации заявителя с 11.11.2010г. началась регистрация доменов в русскоязычной зоне доменов.РФ. ООО «АксайСтройПром» была подана заявка на регистрацию сайта «*бетекс.рф*» в адрес уполномоченной компании по регистрации домена.РФ - RU-CENTER (АНО «РСИЦ»). Однако в письме, отправленном по электронной почте в адрес ООО «АксайСтройПром» 15.11.2010г., регистратор RU-CENTER (АНО «РСИЦ») сообщил, что сайт (домен) «*бетекс.рф*» 11.11.2010г. зарегистрирован пользователем ООО «Выбор-С».

При этом ООО «АксайСтройПром» является правообладателем товарного знака «БЕТТЕКС» по свидетельству на товарный знак (знак обслуживания) №297974 зарегистрированного по классу МКТУ – 19 (материалы для дорожных покрытий, материалы строительные, плиты для дорожных покрытий, покрытия каменные дорожные, элементы из бетона), а также является владельцем сайта www.BETTEX.ru.

По результатам рассмотрения данного заявления 24.03.2011г. Краснодарским УФАС России было возбуждено дело № 70/2011г. в отношении ООО «Выбор-С» о нарушении антимонопольного законодательства.

При рассмотрении дела № 70/2011 Краснодарским УФАС России установлено следующее.

Заявитель - общество с ограниченной ответственностью «АксайСтройПром» создано 23.07.2002г.

ООО «АксайСтройПром» является правообладателем товарного знака «БЕТТЕКС» по свидетельству на товарный знак (знак обслуживания) № 297974, приоритет от 13.11.2004 г., зарегистрированный в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации 10 ноября 2005 г. по классу МКТУ 19 (материалы для дорожных покрытий, материалы строительные, плиты для дорожных покрытий, покрытия каменные дорожные, элементы из бетона), а также является владельцем сайта www.BETTEX.ru.

Ответчик – общество с ограниченной ответственностью строительно-инжиниринговая компания «Выбор-С» зарегистрировано Администрацией города Новороссийска 16.03.2000г.

В ноябре 2010 года ООО «АксайСтройПром» был выявлен факт использования ООО «Выбор-С» обозначения, сходного до степени смешения с товарным знаком «БЕТТЕКС» по свидетельству на товарный знак (знак обслуживания) № 297974, правообладателем которого является ООО «АксайСтройПром». Указанное обозначение используется ООО «Выбор-С» в доменном имени «*бетекс.рф*» при регистрации доменного имени в домене.РФ.

Данные обстоятельства подтверждены письмом регистратора доменных имен в домене.РФ RU-CENTER (АНО «РСИЦ»), направленным по электронной почте в адрес ООО «АксайСтройПром» 15.11.2010г., из которого следует, что RU-CENTER (АНО «РСИЦ») 11.11.2010г. зарегистрировал домен (сайт) «*бетекс.рф*», пользователем которого является ООО «Выбор-С».

Обстоятельства факта использования обозначения, сходного до степени смешения с товарным знаком «БЕТТЕКС» по свидетельству на товарный знак (знак обслуживания) № 297974, правообладателем которого является ООО «АксайСтройПром», также подтверждены письмом автономной некоммерческой организации «Региональный Сетевой Информационный Центр» (АНО «РСИЦ», RU-CENTER), представленного по запросу Краснодарского УФАС России (вх.№ 11179 от 24.12.2010г.), из которого следует, что договор о регистрации домена между ООО «Выбор-С» и АНО «РСИЦ» оформлялся в виде оферты и в письменном виде не заключался, заявка на регистрацию домена подавалась в электронном виде через личный кабинет пользователя ООО

«Выбор-С» на сервере АНО «РСИЦ», Датой поступления заявки от ООО «Выбор-С» является 10.11.2010г. На момент подачи заявки домен был свободен для регистрации любым лицом. Домен «бетекс.рф» зарегистрирован на имя ООО «Выбор-С» 11.11.2010г.

В ходе рассмотрения дела № 70/2011 18.05.2011г. в Краснодарское УФАС России поступили письменные объяснения ООО «Выбор-С» (вх.№ 4099), из которых следует, что являясь поставщиком пропитки для бетонных покрытий «Беттекс» производства ООО «Лакокраска-Мав» ООО «Выбор-С» на общих основаниях подало запрос на регистрацию доменного имени второго уровня «бетекс.рф», и, будучи единственным заявителем, приобрело права на домен «бетекс.рф».

По запросу Краснодарского УФАС России (исх. № 14561/7 от 03.12.2010г.) о предоставлении документального подтверждения права использования обозначения, сходного до степени смешения с товарным знаком «БЕТТЕКС» по свидетельству на товарный знак (знак обслуживания) № 297974 ООО «Выбор-С» представило запрашиваемые документы, а также пояснило, что документальное подтверждение права использования наименования «БЕТТЕКС» в доменном имени при регистрации домена (сайта) «бетекс.рф» в качестве администратора домена на сайте www.nic.ru в сети Интернет (свидетельство на товарный знак, лицензионный договор) представить не может ввиду отсутствия таких документов (вх.№ 10971 от 17.12.2010г.).

Согласно выписке из ЕГРЮЛ ООО «АксайСтройПром» от 07.12.2010г. №1656 основным видом деятельности Общества является производство изделий из бетона для использования в строительстве (ОКВЭД 26.61), дополнительным видом деятельности является, в том числе, оптовая торговля прочими строительными материалами (ОКВЭД 51.53.24).

В соответствии с п.2.2 устава ООО «АксайСтройПром» Общество осуществляет, в том числе, следующие виды деятельности: производство изделий из бетона для использования в строительстве, оптовая торговля прочими строительными материалами и др.

Также ООО «АксайСтройПром» является производителем тротуарной плитки, элементов благоустройства, мелкоштучных изделий из бетона (бордюрный камень, кирпич облицовочный и др.) на Юге России.

Согласно выписке из ЕГРЮЛ ООО «Выбор-С» от 09.12.2010г. № 0615394 основным видом деятельности Общества является производство изделий из бетона для использования в строительстве (ОКВЭД 26.61), дополнительными видами деятельности являются, в том числе, производство прочих изделий из бетона, гипса и цемента (ОКВЭД 26.66), производство товарного бетона (ОКВЭД 26.63) и др.

В соответствии с п.2.2 устава ООО «Выбор-С» Общество осуществляет, в том числе, следующие виды деятельности: производство изделий из бетона для использования в строительстве, производство изделий из бетона, гипса и цемента, производство товарного бетона и др.

ООО «Выбор - С» также осуществляет производство материалов для благоустройства и дорожного строительства из бетона, является производителем тротуарной плитки и бордюрного камня на территории Краснодарского края.

По запросу Краснодарского УФАС России (исх. № 14560/7 от 03.12.2010г.) о предоставлении информации о регионах поставки продукции, маркируемой товарным знаком «БЕТТЕКС» ООО «АксайСтройПром» сообщило, что в регионы поставки продукции входят следующие субъекты Российской Федерации: Ростовская область, Краснодарский край, Чеченская Республика, Карачаево-Черкесская Республика, Кабардино-Балкарская Республика, Волгоградская область, Воронежская область и др.

Согласно письму ООО «Выбор-С» (вх. № 993 от 15.02.2011г.) регионом поставки продукции Общества является Краснодарский край.

Следовательно, заявитель - ООО «АксайСтройПром», являющийся правообладателем товарного знака «БЕТТЕКС» по свидетельству на товарный знак (знак обслуживания) № 297974, и ответчик - ООО «Выбор-С» являются хозяйствующими субъектами-конкурентами, поскольку осуществляют деятельность по производству и реализации изделий из бетона для использования в строительстве на одном товарном рынке в географических границах Краснодарского края.

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 собственности), являются, в том числе товарные знаки и знаки обслуживания.

Согласно п. 2 указанной статьи интеллектуальная собственность охраняется законом.

Исходя из ст. 1229 ГК РФ следует, что 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 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 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.

На основании 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.

Пунктом 3 ст. 1484 ГК РФ установлено, что 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 статьей 10 bis Конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883г. (ред. от 02.10.1979г.) актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах. В частности, подлежат запрету 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.

Товарный знак «БЕТТЕКС» по свидетельству на товарный знак (знак обслуживания) № 297974 достаточно известен на рынке производства изделий из бетона для использования в строительстве, хорошо различим и узнаваем потенциальными потребителями, поэтому действия ООО «Выбор-С» по незаконному использованию обозначения, сходного до степени смешения с указанным товарным знаком в доменном имени «бетекс.рф» направлены на приобретение преимуществ в предпринимательской деятельности.

Использование ООО «Выбор-С» при осуществлении предпринимательской деятельности обозначения, сходного до степени

смешения с товарным знаком «БЕТТЕКС» по свидетельству на товарный знак (знак обслуживания) № 297974 способно причинить убытки ООО «АксайСтройПром», которое осуществляет деятельность на аналогичном товарном рынке по производству и реализации изделий из бетона для использования в строительстве на территории Краснодарского края, в виде упущенной выгоды, либо нанести ущерб его деловой репутации.

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

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

Таким образом, действия ООО «Выбор-С», выразившиеся во введении в оборот товара (производство изделий из бетона для использования в строительстве) с незаконным использованием обозначения, сходного до степени смешения с товарным знаком «БЕТТЕКС» по свидетельству на товарный знак (знак обслуживания) № 297974, правообладателем которого является ООО «АксайСтройПром» при регистрации доменного имени «беттекс.рф» в домене.РФ, являются недобросовестной конкуренцией и нарушают п. 4 ч. 1 ст. 14 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 п. 3 ч. 1 ст. 3.5 КоАП РФ административный штраф является денежным взысканием, выражается в рублях и устанавливается для юридических лиц – одного миллиона рублей, или может выражаться в величине, кратной: сумме выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, за календарный год, предшествующий году, в котором было выявлено административное правонарушение, либо за предшествующую дате выявления административного правонарушения часть календарного года, в котором было выявлено административное правонарушение, если правонарушитель не осуществлял деятельность по реализации товара (работы, услуги) в предшествующем календарном году.

Определением о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении № 160А/2011 от 14.07.2011г. Краснодарское УФАС России запросило документальное подтверждение суммы выручки ООО «Выбор-С» от использования доменного имени «беттекс.рф» в домене.РФ в период с 11.11.2011г. по 06.06.2011г.

Кроме того, Краснодарское УФАС России запросило у ООО «Выбор-С» сводный отчет о прибылях и убытках за 2010 год и за 1 полугодие 2011 года (Форма 2 по ОКУД) с расшифровкой строки 010 по видам деятельности, а также справку об объеме выручки от производства изделий из бетона для использования в строительстве ООО «Выбор-С» в географических границах Краснодарского края за 2010 год и за 1-е полугодие 2011 года в рублях, без НДС, акцизов и др. аналогичных обязательных платежей (исх. № 10528 от 08.08.2011г. в деле).

Запрашиваемые документы были представлены ООО «Выбор-С» 19.07.2011г. (вх. № 6217) и 16.08.2011г. (вх. № 7028) (в деле).

В документах, представленных ООО «Выбор-С» отсутствуют сведения о сумме выручки, полученной Обществом от использования доменного имени «беттекс.рф» в домене.РФ.

При рассмотрении дела № 160А/2011 Краснодарским УФАС России установлено, что ООО «Выбор-С» ранее за нарушение статьи 14 Федерального закона «О защите конкуренции» к ответственности не привлекалось.

Также на дату рассмотрения дела № 160А/2011 правонарушение было устранено ООО «Выбор-С» - предписание № 22-70/2011 от 06.06.2011г., выданное по делу № 70/2011, исполнено в установленный управлением срок (до 04.07.2011г.), что подтверждено письмом ООО «Выбор-С» от 23.06.2011г. исх. № 279/1 (вх. № 6056 от 14.07.2011г. в деле).

Обстоятельств в соответствии со ст. 4.3 КоАП РФ, отягчающих административную ответственность лица, виновного в совершении административного правонарушения, на дату рассмотрения дела Краснодарским УФАС России не установлено.

Руководствуясь статьями 23.48, 29.9, а также частью 2 статьи 14.33 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Применить к обществу с ограниченной ответственностью строительно-инжиниринговой компании «Выбор-С» меры административной ответственности в виде **штрафа в размере 100 000 (ста тысяч) рублей.**

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП штраф должен быть уплачен не позднее 30 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 0000 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 ГРКЦ ГУ Банка России по Краснодарскому краю
г. Краснодар

БИК 040349001

Р/счет 40101810300000010013

Назначение платежа КБК (указать код штрафа)
НДС не предусмотрен

ОКАТО: указать по месту своей регистрации

Очередность платежа 4

Тел/факс: 253-62-11

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.

Заместитель руководителя управления

В.В. Оберемок