

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу об административном правонарушении

№ 339 А/2015

14 октября 2015 г.

г. Краснодар

Руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю (далее – Краснодарское УФАС России) Руфина Викторовна Дегтярева, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 339 А/2015, возбужденного в отношении должностного лица – заместителя генерального директора ООО «Строительная Сервисная Торговая Компания «В.И.К.» <...> протоколом Краснодарского УФАС России № 339А/2015 от 30.09.2015 г. по ч. 1 ст. 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) по факту нарушения ч. 1 ст. 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Федеральный закон «О защите конкуренции»), выразившегося в использовании в листовках и на Интернет-сайте с доменным именем sstkvik.ru обозначения «Norman», сходного до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 452423, правообладателем которого является ООО «Компания Металл Профиль».

в присутствии должностного лица – заместителя генерального директора ООО «Строительная Сервисная Торговая Компания «В.И.К.» <...>;

в отсутствие представителя надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении № 339 А/2015 потерпевшего – ООО «Компания Металл Профиль» (заявлено ходатайство вх. эл./п. № 4984 от 13.10.2015 г о рассмотрении дела в отсутствие представителя Общества, данное ходатайство удовлетворено),

УСТАНОВИЛ:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю поступило заявление ООО «Компания Металл Профиль», направленное по подведомственности ФАС России (исх. № АД/33740/13 от 29.08.2013 г.; вх. № 7328 от 06.09.2013 г.) о признаках недобросовестной конкуренции в действиях ООО «Строительная Сервисная Торговая Компания «В.И.К.» (г. Краснодар), выразившихся в использовании в листовках зелено-белого цвета и на Интернет-сайте с доменным именем sstkvik.ru обозначения «Norman», сходного, по мнению заявителя, до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 452423, правообладателем которого является ООО «Компания Металл Профиль».

По результатам рассмотрения заявления ООО «Компания Металл Профиль», приказом Краснодарского УФАС России от 01.12.2014 г. в отношении ООО «Строительная Сервисная Торговая Компания «В.И.К.» было возбуждено дело № 455/2014 о нарушении антимонопольного законодательства. 15.05.2015 г. Комиссией Краснодарского УФАС России было принято решение о признании в действиях ООО «Строительная Сервисная Торговая Компания «В.И.К.» нарушения части 1 статьи 14 Федерального закона «О защите конкуренции».

Нарушение ООО «Строительная Сервисная Торговая Компания «В.И.К.» антимонопольного законодательства выразилось в следующем.

В качестве документального подтверждения использования в листовках и на Интернет-сайте с доменным именем sstkvik.ru обозначения «Norman», сходного, по мнению заявителя, до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 452423, ООО «Компания Металл Профиль» представлены копия протокола осмотра доказательств от 30.04.2013 г., составленного нотариусом нотариального округа г. Лобня Московской области Новиченковой Натальей Владимировной, а также копия акта ООО «Компания Металл Профиль» от 03.04.2013 г. с приложением листовки с использованием обозначения «Norman» зелено-белого цвета.

На интернет-сайте с доменным именем sstkvik.ru, а также в листовке зелено-белого цвета словесное обозначение «Norman» использовано в отношении строительного металлического изделия – в т.ч. металлочерепицы.

Владельцем (администратором) Интернет-сайта с доменным именем sstkvik.ru является общество с ограниченной ответственностью «Строительная Сервисная Торговая Компания «В.И.К.», что подтверждено предоставленной заявителем копией письма регистратора домена второго уровня sstkvik.ru ЗАО «Регистратор Р01» (исх. № СР-439 от 18.06.2013 г.).

В ходе рассмотрения вышеуказанного заявления ООО «Строительная Сервисная Торговая Компания «В.И.К.» были представлены письменные объяснения (вх. № 8924 от 29.10.2013 г.), из которых следует, что по мнению Общества в его действиях отсутствует нарушение антимонопольного законодательства, поскольку Интернет-сайт с доменным именем sstkvik.ru был передан на основании договора аренды сайта от 12.10.2012 г. для размещения информации о продаваемой продукции и данная информация была размещена в рамках договора контрагентом - ООО «Компания В.И.К.» с целью продвижения металлопрофильной продукции, реализуемой Обществом.

Данная позиция была признана Краснодарским УФАС России необоснованной по следующим основаниям.

Рассмотрение заявления ООО «Компания Металл Профиль», было приостановлено 03.12.2013 г. Краснодарским УФАС России на основании ч. 11 ст. 44 Федерального закона «О защите конкуренции» до принятия и вступления в законную силу окончательного судебного акта по делу № А32-16380/2013 по исковому заявлению ООО «Компания Металл Профиль» к ООО «Строительная Сервисная Торговая Компания «В.И.К.», в рамках которого рассматривался вопрос о законности (незаконности) использования ООО «Строительная Сервисная Торговая Компания «В.И.К.» словесного обозначения «Norman» на интернет-сайте с доменным именем sstkvik.ru.

Пятнадцатым арбитражным апелляционным судом по результатам рассмотрения дела № А32-16380/2013 вынесено постановление, в соответствии с которым использование ООО «Строительная Сервисная Торговая Компания «В.И.К.» на Интернет-сайте с доменным именем sstkvik.ru обозначения «Norman», сходного до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 452423 в отношении товаров и услуг 06 и 35 классов МКТУ, признано незаконным.

В связи с чем, 28.11.2014 г. Краснодарским УФАС России рассмотрение заявления ООО «Компания Металл Профиль» было возобновлено.

В соответствии с Правилами регистрации доменных имен в доменах .RU и .RF (утвержденных решением Координационного центра национального домена сети Интернет от 05.10.2011 г. № 2011-18/81) администратор домена, как лицо, заключившее договор о регистрации доменного имени, осуществляет администрирование домена, то есть определяет порядок использования домена.

Право администрирования существует в силу договора о регистрации доменного имени и действует с момента регистрации доменного имени в течение срока регистрации.

Поскольку фактическое использование ресурсов сайта невозможно без участия в той или иной форме администратора домена, являющегося лицом, создавшим соответствующие технические условия для посетителей своего Интернет-ресурса, владелец домена несет ответственность за содержание размещенной на таком сайте информации.

Согласно Правилам в течение срока регистрации доменного имени регистратор вправе передать право администрирования другому лицу, направив письменную заявку регистратору, осуществляющему поддержку сведений о доменном имени. Лицо, которому передается право администрирования, должно заключить с администратором, осуществляющим поддержку сведений об этом доменном имени, договор на оказание услуг регистрации доменных имен и подтвердить свое согласие на получение права администрирования в соответствии с указанным договором. Право администрирования доменного имени считается переданным с момента внесения соответствующих изменений в Реестр информации об администраторе доменного имени.

В ходе рассмотрения дела № 455/2014 по запросу Краснодарского УФАС России (исх. № 4717/7 от 17.03.2015 г.) ЗАО «Регистратор Р01» представлена информация о том, что администратором домена второго уровня sstkvik.ru является юридическое лицо – общество с ограниченной ответственностью «Строительная Сервисная Торговая Компания В.И.К.» с даты регистрации – 10.03.2011 г.

Доказательства того, что администратором доменного имени sstkvik.ru является иное лицо в материалах дела отсутствуют. Переход прав администрирования от ООО «Строительная Сервисная Торговая Компания «В.И.К.» к ООО «Компания В.И.К.» в установленном порядке зарегистрирован не был, доказательства размещения информации с обозначением «Norman» на вышеуказанном интернет-сайте лицом, не являющимся администратором сайта, в материалах дела отсутствуют. Лицом, ответственным за размещение и содержание размещаемой информации на сайте с доменным именем sstkvik.ru является администратор сайта – ООО «Строительная Сервисная Торговая Компания «В.И.К.».

Также из объяснений Общества (исх. № 12 от 13.03.2015 г.; вх. № 2690 от 13.03.2015 г.; исх. № 14 от 24.04.2015 г.; вх. № 4595 от 24.04.2015 г.) следует, что ООО «Строительная Сервисная Торговая Компания «В.И.К.» договоры на изготовление и распространение листовок зелено-белого цвета с использованием обозначения «Norman» с контрагентами не заключало, поскольку листовки были изготовлены самостоятельно и распространялись на территории собственного предприятия по адресу: г. Краснодар, ул. Ростовское шоссе, д. 66.

В соответствии с пунктом 1 статьи 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 статьи 1484 ГК РФ. Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на товарный знак.

Согласно свидетельству на товарный знак (знак обслуживания) № 452423 и приложением к свидетельству на товарный знак (знак обслуживания) № 452423 правообладателем вышеуказанного товарного знака «NormanMP» с 17.10.2012 г. является ООО «Компания Металл Профиль».

В соответствии с пунктом 3 статьи 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 статьей 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 настоящим Кодексом. 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 настоящим Кодексом, другими законами.

Краснодарским УФАС России в адрес Федеральной службы по интеллектуальной собственности 03.02.2015 г. направлен запрос (исх. № 1813/7) о даче письменной консультации по вопросу о наличии сходства до степени смешения словесного обозначения «Norman», размещенного на Интернет-сайте с доменным именем sstkvik.ru с товарным знаком по свидетельству № 452423, правообладателем которого является ООО «Компания Металл Профиль».

Согласно справке Федеральной службы по интеллектуальной собственности (исх. № 41-0719-12 от 26.02.2015 г.), использованное ООО «Строительная Сервисная торговая Компания В.И.К.» на Интернет-сайте с доменным именем sstkvik.ru

обозначение «Norman» является сходным до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 452423 в силу наличия фонетически, семантически тождественного, графически сходного общего элемента «Norman».

Также, Краснодарским УФАС России в адрес Федеральной службы по интеллектуальной собственности 16.03.2015 г. был направлен запрос (исх. № 4581/7) о даче письменной консультации по вопросу о наличии сходства до степени смешения словесного обозначения «Norman», использованного в листовках зелено-белого цвета, распространяемых ООО «Строительная Сервисная Торговая Компания «В.И.К.», с товарным знаком по свидетельству № 452423, правообладателем которого является ООО «Компания Металл Профиль».

Согласно справке Федеральной службы по интеллектуальной собственности (исх. № 41-1305-12 от 27.03.2015 г.), использованное ООО «Строительная Сервисная торговая Компания В.И.К.» в листовках зелено-белого цвета обозначение «Norman» является сходным до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 452423 в силу наличия фонетически, семантически тождественного, графически сходного общего элемента «Norman».

Следовательно, обозначение «Norman», использованное ООО «Строительная Сервисная Торговая Компания «В.И.К.» на интернет-сайте с доменным именем sstfkvik.ru и в листовках зелено-белого цвета, является сходным до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 452423 в силу наличия фонетически, семантически тождественного, графически сходного общего элемента «Norman».

В соответствии со статьей 10 bis Конвенции по охране промышленной собственности актом недобросовестной конкуренции считается каждый 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.

Заявитель – ООО «Компания Металл Профиль», являющийся правообладателем товарного знака по свидетельству № 452423, и ответчик – ООО «Строительная Сервисная Торговая Компания «В.И.К.», являются хозяйствующими субъектами – конкурентами, осуществляющими деятельность на рынке производства строительных металлических изделий., что подтверждено выписками из ЕГРЮЛ об ООО Строительная Сервисная Торговая Компания «В.И.К.» и ООО «Компания Металл Профиль» в соответствии с которыми данными лицами осуществляется деятельность по коду по ОКВЭД № 28.1 «Производство строительных металлических изделий».

ООО «Компания Металл Профиль» не заключался договор, не давалось согласие на использование товарного знака по свидетельству № 452423 ООО «Строительная Сервисная Торговая Компания «В.И.К.».

Согласно п. 9 ст. 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «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 соответствии с ч. 1 ст. 14 Федерального закона «О защите конкуренции» недобросовестная конкуренция не допускается.

Таким образом, действия ООО «Строительная Сервисная Торговая Компания «В.И.К.» по использованию в листовках и на Интернет-сайте с доменным именем sstkvik.ru обозначения «Norman», сходного до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 452423, правообладателем которого является ООО «Компания Металл Профиль», противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости, могут причинить убытки хозяйствующему субъекту – конкуренту, являются недобросовестной конкуренцией и нарушают ч. 1 ст. 14 Федерального закона «О защите конкуренции».

По результатам рассмотрения дела № 455/2014 Комиссией Краснодарского УФАС России 15.05.2015 г. принято решение о признании вышеуказанных действий ООО «Строительная Сервисная Торговая Компания «В.И.К.» нарушением ч. 1 ст. 14 Федерального закона «О защите конкуренции».

В соответствии с ч. 1.2 ст. 28.1 КоАП РФ поводом к возбуждению дел об административных правонарушениях, предусмотренных статьей 14.33 КоАП РФ, является вступившее в силу решение комиссии антимонопольного органа, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации.

Решение Комиссии антимонопольного органа вступает в силу с момента его принятия (изготовления в полном объеме). Решение по делу № 455/2014 вступило в законную силу 15 мая 2015 г.

Таким образом, факт нарушения антимонопольного законодательства ООО «Строительная Сервисная Торговая Компания «В.И.К.», ответственность за которое предусмотрена ч. 1 ст. 14.33 КоАП РФ, установлен 15 мая 2015 г.

Согласно части 1 статьи 14.33 КоАП РФ недобросовестная конкуренция, если эти действия не содержат [уголовно наказуемого деяния](#), за исключением случаев, предусмотренных [статьей 14.3](#) КоАП РФ и [частью 2](#) статьи 14.33 КоАП РФ, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

По данному факту Краснодарским УФАС России 30.09.2015 г. в отношении должностного лица – заместителя генерального директора ООО «Строительная Сервисная Торговая Компания «В.И.К.» <...> составлен протокол об административном правонарушении № 339 А/2015 по ч. 1 ст. 14.33 КоАП РФ.

Определением о назначении времени и места рассмотрения дела № 339 А/2015 об административном правонарушении от 30.09.2015 г. дело № 339 А/2015 назначено к рассмотрению на 14.10.2015 г.

В ходе рассмотрения дела № 339 А/2015 заместителем генерального директора

ООО «Строительная Сервисная Торговая Компания «В.И.К.» <...> предоставлены письменные объяснения, документы и материалы (вх. № 10785 от 01.10.2015 г.) в объяснениях указывается, что обозначение «Norman» для широкого круга лиц им не распространялось и должностное лицо виновным себя не считает, данная позиция также была поддержана должностным лицом устно в заседании 14.10.2015 г. по рассмотрению дела № 339 А/2015.

Изучив вышеуказанные объяснения, материалы дела Краснодарское УФАС России признало позицию заместителя генерального директора ООО «Строительная Сервисная Торговая Компания «В.И.К.» <...> необоснованной по следующим основаниям.

Согласно 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.

Согласно приказу № СВ000000007 от 10.01.2013 г. о приеме работника на работу <...> принят на должность заместителя генерального директора ООО «Строительная Сервисная Торговая Компания «В.И.К.».

Следовательно, с 10.01.2013 г. <...> является должностным лицом – заместителем генерального директора ООО «Строительная Сервисная Торговая Компания «В.И.К.».

При рассмотрении дела № 455/2014 ООО «Строительная Сервисная Торговая Компания «В.И.К.» предоставлены объяснения и документы (вх. № 2690 от 13.03.2015 г.), из которых следует, что в соответствии с приказом Общества № 4 от 01.03.2013 г. на заместителя генерального директора <...> была возложена обязанность по общему контролю за распространением информации на сайте, за изготовлением и распространением листовок. За ненадлежащее исполнение трудовых обязанностей по изготовлению и распространению листовок, размещение информации на интернет-сайте с доменным именем sstkvik.ru с использованием обозначения «Norman», сходного до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 452423, правообладателем которого является ООО «Компания Металл Профиль», должностное лицо – заместитель генерального директора ООО «Строительная Сервисная Торговая Компания «В.И.К.» <...> привлечен к дисциплинарной ответственности, что подтверждено приказом от 25.11.2014 г.

Состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.33 КоАП РФ, является формальным, не предусматривающим материально-правовых последствий совершения данного правонарушения.

Согласно 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.

Следовательно, материалами дела об административном правонарушении подтверждается, что вышеуказанное нарушение произошло по вине должностного

лица - заместителя генерального директора ООО «Строительная Сервисная Торговая Компания «В.И.К.» <...> ввиду ненадлежащего исполнения должностных обязанностей.

Согласно ст. 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания учитываются характер совершенного им административного правонарушения, личность виновного, его имущественное положение, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

При установлении размера административного наказания учтено, что нарушение антимонопольного законодательства по вышеуказанному факту устранено, и должностное лицо ранее за нарушение антимонопольного законодательства Российской Федерации Краснодарским УФАС России к административной ответственности не привлекалось.

В ходе рассмотрения дела об административном правонарушении № 339 А/2015 Краснодарским УФАС России не установлены обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Руководствуясь статьями 23.48, 29.9, частью 1 ст. 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

Привлечь должностное лицо – заместителя генерального директора ООО «Строительная Сервисная Торговая Компания «В.И.К.» <...> к административной ответственности, предусмотренной ч. 1 ст. 14.33 КоАП РФ, и назначить наказание в виде штрафа в размере 12 000 (двенадцати 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 РФ.

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 ГРКЦ ГУ Банка России по Краснодарскому краю

г. Краснодар

БИК 040349001

Р/счет 40101810300000010013

Назначение платежа КБК (указать код штрафа)

НДС не предусмотрен

ОКТМО 03701000

Очередность платежа 4

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.

Руководитель управления

Р.В. Дегтярева