

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу № 054/04/14.33-632/2021

об административном правонарушении

«21» апреля 2021 г.

г. Новосибирск

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области <...>, рассмотрев протокол № 054/04/14.33-632/2021 от 07.04.2021г. об административном правонарушении и материалы административного дела, возбужденного в отношении <...> ООО «НБТ-Сибирь» (юридический адрес: 630530, Новосибирская область, район Новосибирский, село Каменка, улица Заводская, дом 28А, корпус 8 ,ОГРН: 1155476074600, Дата присвоения ОГРН: 07.07.2015, ИНН: 5433952785, КПП: 543301001) <...>, по части 2 статьи 14.33 Кодекса РФ об административных правонарушениях (далее — КоАП РФ),

в присутствии:

- <...>

- представителя потерпевших: АО «ДИАЛ Инжиниринг» и ООО «АМС Медиа» - <...>

УСТАНОВИЛ:

В адрес Новосибирского УФАС России поступило заявление АО «ДИАЛ Инжиниринг» и ООО «АМС Медиа» (вх. № 7712э от 06.05.2020г.) по факту нарушения антимонопольного законодательства ООО «НБТ-Сибирь», в части недобросовестной конкуренции, при введении в гражданский оборот продукции с использованием обозначения, сходного до степени смешения с Товарными знаками заявителей по Свидетельствам: № 250678, № 696212.

Как указывается в заявлении, АО "ДИАЛ Инжиниринг" и ООО "АМС Медиа" осуществляют деятельность в области производства и реализации товаров профессиональной и бытовой химии, в том числе чистящих и моющих средств.

Генеральный директор АО "ДИАЛ Инжиниринг" является Директором и учредителем ООО "АМС Медиа", что в соответствии со ст.9 ФЗ "О защите конкуренции" № 135-ФЗ от 26.07.2006, свидетельствует о том, что Заявители являются группой компаний.

Принадлежащие группе компаний широко известные бренды, включая "ПРОГРЕСС", завоевали популярность как в потребительском, так и в индустриальном секторе не только на территории России, но и в странах ближнего зарубежья.

АО "ДИАЛ Инжиниринг" принадлежит исключительное право на товарный знак по Свидетельству № 250678 «ПРОГРЕСС / PROGRESS»

с приоритетом от 29.12.2001 в отношении, в том числе, следующих товаров:

03 - препараты для отбеливания и прочие вещества для стирки; препараты для чистки, в том числе препараты для чистки сточных труб, препараты для полирования, препараты для обезжиривания, в том числе средства для обезжиривания посуды при мытье, средства обезжиривающие при мытье (за исключением используемых для промышленных и медицинских целей), препараты для абразивной обработки; антинакипины бытовые; ароматические вещества для отдушивания белья; жидкости для чистки стекол, в том числе ветровых.

А также на комбинированный товарный знак по Свидетельству № 696212

с приоритетом 24.03.2017 в отношении следующих товаров:

01 - химические продукты, предназначенные для использования в промышленных целях, в том числе универсальные моющие средства.

03 - препараты для отбеливания и прочие вещества для стирки; препараты для чистки, полирования, обезжиривания и абразивной обработки; абразивы; антинакипины бытовые; антистатики бытовые; баллоны со сжатым воздухом для уборки и удаления пыли; жидкости для пола, предохраняющие от скольжения; жидкости для чистки стекол, в том числе ветровых; препараты для стирки; препараты для сухой чистки; препараты для удаления паркетного воска (очищающие препараты); препараты для удаления политуры; препараты для удаления ржавчины; препараты для чистки; препараты для чистки обоев; препараты для чистки сточных труб; препараты отбеливающие для стирки; препараты химические бытовые для оживления красок при стирке белья; продукты для наведения блеска (для полировки); пятновыводители; растворы для очистки; средства моющие, за исключением используемых для промышленных и медицинских целей; средства обезжиривающие, за исключением используемых в промышленных целях; тряпки для уборки, пропитанные моющими средствами.

Таким образом, Заявителю принадлежит серия товарных знаков, включающих словесный элемент «ПРОГРЕСС» (далее - Товарные знаки).

Как стало известно Заявителям, ООО «НБТ-Сибирь» (далее - Ответчик) осуществляет введение в гражданский оборот товаров с использованием обозначения «ПРОГРЕСС», в частности:

1) производит универсальные моющие и чистящие средства «ПРОГРЕСС»;

2) предлагает к продаже в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет" на своих сайтах: www.nbt1.ru, www.nbt2.ru.

Кроме того, полученный в процессе сбора доказательств Каталог продукции Ответчика от 2018 г. подтверждает, что Спорный товар был в ассортименте

Ответчика как минимум с 2018 г.

3) продает Спорные товары.

Заявителями выявлено, что Спорные товары, произведенные Ответчиком, реализуются потребителям, в том числе, через крупную всероссийскую розничную сеть «АШАН».

Кроме того, посредством поиска в сети Интернет выявлено, что Спорные товары, произведенные Ответчиком, продаются оптом и в розницу в различных регионах Российской Федерации.

Ответчику не предоставлялось согласие на использование Товарных знаков.

Таким образом, деятельность Ответчика по использованию обозначения «ПРОГРЕСС» при введении в гражданский оборот товаров бытовой химии является незаконным, нарушающим права Заявителей и представляет собой акт недобросовестной конкуренции.

Согласно информации на сайтах Ответчика: Минимальный заказ на Спорный товар - 100 коробок.

Партнерами ответчика являются сетевые магазины ООО "ТД АБК-Новая Сибирь", Торговый холдинг «СИБИРСКИЙ ГИГАНТ», оптовый дистрибьютор ООО ТД "ТРИАНОН".

Заявители осуществляют деятельность по производству и введению в гражданский оборот товаров бытовой химии (включая чистящие и моющие средства), что подтверждается, в том числе, кодами деятельности, указанными в ЕГРЮЛ:

ООО «ДИАЛ Инжиниринг»: 20.41.3. Производство мыла и моющих средств, чистящих и полирующих средств; 44.44.2. Торговля оптовая чистящими средствами;

ООО «АМС Медиа»: 20.41. Производство мыла и моющих средств, чистящих и полирующих средств; 46.90. Торговля оптовая неспециализированная; 47.19. Торговля розничная прочая в неспециализированных магазинах;

Товары Заявителей поставляются в том числе в Новосибирскую область, что подтверждается в том числе, договором поставки от ООО «ТД Золушка» (входит в группу компаний Заявителей) в ООО «АШАН» № Н 4486 от 01.06.2010, сопроводительные документы к поставке в «АШАН» Новосибирск прилагаются.

Вышеизложенное, по мнению заявителя указывает на то, что действия Ответчика, являются актом недобросовестной конкуренции, нарушают права Заявителей и причиняют им убытки.

Рассмотрев представленные материалы, Новосибирское УФАС России отмечает следующее.

В силу п. 7 ст. 4 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», конкуренция - соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается

возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

Согласно п. 5 ст. 4 Закона «О защите конкуренции», хозяйствующий субъект - коммерческая организация, некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход, индивидуальный предприниматель, иное физическое лицо, не зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя, но осуществляющее профессиональную деятельность, приносящую доход, в соответствии с федеральными законами на основании государственной регистрации и (или) лицензии, а также в силу членства в саморегулируемой организации.

В соответствии с п.9 ст.4 Закона «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 добросовестности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

Заявители и Ответчик осуществляют деятельность по производству и реализации товаров бытовой химии, в частности универсальных моющих и чистящих средств. Товары Заявителей и Ответчика представлены на одном товарном рынке, включая географические границы - территория Российской Федерации. При этом в Новосибирской области товары Заявителей и Ответчика параллельно реализуются, как минимум, в одной торговой сети – «АШАН». Таким образом, АО «ДИАЛ Инжиниринг» и ООО «АМС Медиа» являются конкурентами ООО «НБТ-Сибирь» на рынке по производству и реализации товаров бытовой химии (включая чистящие и моющие средства) на товарном рынке Новосибирской области.

В соответствии с п. 1 ст. 14.6 Федерального закона от 26 июля 2006 г. № 135-ФЗ «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.

В ответ на запрос Новосибирского УФАС России ООО «НБТ-Сибирь» представлен ответ (вх. № 9055Э от 25.05.2020г.), согласно которому Общество прекращает производство и поставки продукции, в которой содержится слово «ПРОГРЕСС». Также ООО «НБТ-Сибирь» представлено информационное письмо в адрес ООО «Ашан» о прекращении поставок данной продукции с 20.05.2020г.

Также Обществом представлена счет-фактура № 331 от 26.03.2020г., в соответствии с которой покупателю ООО «Ашан» были переданы товары, среди которых была продукция под наименованием «ПРОГРЕСС».

08.09.2020г. на рассмотрение дела Комиссией Новосибирского УФАС России представители сторон не явились. При этом 08.09.2020г. ООО «НБТ-Сибирь» представлены пояснения, согласно которым Общество не осуществляет производство и реализацию продукции под наименованием «ПРОГРЕСС». ООО «НБТ-Сибирь» не предлагает и на сайтах nbt1.ru и nbt2.ru средство ПРОГРЕСС, картинка в Интернете на любой товар никак не связана с реальными продажами, Общество не писало о продажах от 100 коробок по средству ПРОГРЕСС. В каталоге средство ПРОГРЕСС удалено.

Обозначение ПРОГРЕСС было использовано для продаж только в магазине ООО «АШАН», находящемся в торговом центре «МЕГА» в городе Новосибирск. У ООО «НБТ-Сибирь» нет договора с ООО «АШАН» на поставку в другие города. Менеджер ООО «АШАН» для заполнения ассортимента заказала универсальное моющее средство именно под этим названием. Чтобы не испортить отношения с торговой сетью ООО «НБТ-Сибирь» пошли на уступки и поставляли это наименование. Это единственный покупатель, которому поставлялся ПРОГРЕСС. Средство ПРОГРЕСС не поставлялось в оптовые компании, розничной сети. О том, что название ПРОГРЕСС имеет правообладателя ООО «НБТ-Сибирь» не было известно. Это наименование производилось на разных заводах еще с 70-х годов прошлого века в Советском Союзе.

В настоящее время владельцы этого товарного знака никак его не рекламируют, предложений о контрактном производстве не поступало.

В ООО «АБК Новая Сибирь», ООО «ТД Трианон» наименование Прогресс не поставлялось. С Торговым холдингом Сибирский гигант нет договора поставки, с ООО «АБК Новая Сибирь» ООО «НБТ-Сибирь» не работает с марта 2020 года. На сайте ООО «НБТ-Сибирь» не писало о заказе от 100 коробок одного наименования.

ООО «НБТ-Сибирь» указывало на этикетке собственный товарный знак ALMAZ, а слово ПРОГРЕСС использовалось как обозначение что это универсальное моющее средство.

Исходя из изложенного, в действиях ООО «НБТ-Сибирь» усматривается нарушение антимонопольного законодательства, а именно п.1 ст. 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в производстве и реализации продукции с использованием обозначения «ПРОГРЕСС», тождественного товарным знакам по Свидетельствам: № 250678, № 696212, принадлежащим заявителям.

Данные действия направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности в виде отсутствия затрат на разработку обозначения, регистрацию товарного знака, продвижение товара за счет обозначения, получившего известность в результате действий заявителя; противоречат обычаям делового оборота, а также могут причинить убытки конкуренту - заявителю, в виде оттока клиентов либо нанести вред его деловой репутации.

08.09.2020г. Комиссией Новосибирского УФАС России вынесено Заключение об обстоятельствах дела. Данное Заключение, в соответствии с ч.4 ст. 48.1 Закона «О защите конкуренции», было направлено сторонам по делу.

Возражений на Заключение об обстоятельствах дела в адрес Новосибирского УФАС России сторонами не представлено.

Решением по делу № 054/01/14.6-1496/2020 от 04.12.2020г. ООО «НБТ-Сибирь» признано нарушившим **п. 1 ст. 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции»** согласно которой 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.

Нарушение выразилось в производстве и реализации продукции с использованием обозначения «ПРОГРЕСС», тождественного товарным знакам по Свидетельствам: № 250678, № 696212, принадлежащим заявителям - АО «ДИАЛ Инжиниринг» и ООО «АМС Медиа».

Время обнаружения административного правонарушения – 07.08.2020г.

Место совершения административного правонарушения – г. Новосибирск.

Согласно материалам дела <...> ООО «НБТ-Сибирь» является <...> Следовательно, ответственным за данное правонарушения является именно указанное должностное лицо.

Нарушение указанной нормы образует состав административного правонарушения, предусмотренного **ч. 2 ст. 14.33 Кодекса РФ об административных правонарушениях**, согласно которой, 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.

На рассмотрении административного дела <...>ООО «НБТ-Сибирь» <...> согласилась с наличием административного правонарушения.

Учитывая характер правонарушения, наличие смягчающих обстоятельств, установленных ст. 4.2 (оказание лицом, совершившим административное правонарушение, содействия органу, уполномоченному осуществлять производство по делу об административном правонарушении, в установлении обстоятельств, подлежащих установлению по делу об административном правонарушении), отсутствие отягчающих обстоятельств, установленных ст. 4.3 КоАП РФ, руководствуясь статьями 14.33, 23.48 Кодекса РФ об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать <...> ООО «НБТ-Сибирь» (юридический адрес: 630530, Новосибирская область, район Новосибирский, село Каменка, улица Заводская, дом 28А, корпус 8 ,ОГРН: 1155476074600, Дата присвоения ОГРН: 07.07.2015, ИНН: 5433952785, КПП: 543301001) <...> виновной в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 14.33 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

2. Применить к <...> меру ответственности в виде административного штрафа в размере **20 000 (двадцати тысяч) рублей**.

Согласно части 1 статьи 32.2 Кодекса РФ об административных правонарушениях административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Банковские реквизиты на перечисление штрафных санкций, налагаемых Новосибирским УФАС России, действующие с 01.01.2021 года: Получатель Управление Федерального казначейства по Новосибирской области (Новосибирское УФАС России л/с: 04511127040) ИНН 5405116098, КПП 540501001, Банк получателя: Сибирское ГУ Банка России//УФК по Новосибирской области г.Новосибирск, Номер счета ЕКС (ЕКС - единый казначейский счет) 40102810445370000043, Номер казначейского счета 03100643000000015100, БИК 015004950, ОКТМО 50701000, КБК 16111601141010033140, **УИН 1610050000000940056**, назначение платежа: административный штраф за нарушение антимонопольного законодательства в сфере конкуренции на товарных рынках.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

Постановление по делу об административном правонарушении может быть

обжаловано в соответствии со статьями 30.1-30.3 Кодекса РФ об административных правонарушениях в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 20.25 Кодекса РФ об административных правонарушениях неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа, но не менее одной тысячи рублей, либо административный арест на срок до пятнадцати суток, либо обязательные работы на срок до пятидесяти часов.

В силу ст. 29.11 Кодекса РФ об административных правонарушениях, резолютивная часть данного Постановления по делу об административном правонарушении объявлена немедленно по окончании рассмотрения дела.

Постановление о назначении административного наказания выдано «___» _____ 20__ г.

Постановление о назначении административного наказания вступило в законную силу «___» _____ 20__ г.

Штраф по состоянию на «___» _____ 20__ г. не уплачен.

В соответствии со статьей 31.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, постановление о назначении административного наказания не подлежит исполнению в случае, если это постановление не было приведено в исполнение в течение двух лет со дня его вступления в законную силу.

В случае рассрочки исполнения постановления о назначении административного наказания течение срока давности продлевается на срок рассрочки.