

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу № 054/04/14.33-631/2021

об административном правонарушении

«19»июля 2021 г.

г. Новосибирск

Врио заместителя руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области <...>, рассмотрев протокол № 054/04/14.33-631/2021 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:

<...>

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.

Рассмотрев заявление, Новосибирское УФАС России установило следующее.

Генеральный директор АО «ДИАЛ Инжиниринг» является Директором и учредителем ООО «АМС Медиа», что в соответствии со ст.9 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон «О защите конкуренции»), свидетельствует о том, что данные хозяйствующие субъекты 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

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; антистатика 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.

В свою очередь, ООО «НБТ-Сибирь» 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.
- 3) продает Спорные товары, в том числе, через крупную всероссийскую розничную сеть «АШАН».

Со стороны АО «ДИАЛ Инжиниринг», ООО «АМС Медиа» не предоставлялось согласие ООО «НБТ-Сибирь» на использование Товарных знаков.

Таким образом, деятельность ООО «НБТ-Сибирь» по использованию обозначения

«ПРОГРЕСС» при введении в гражданский оборот товаров бытовой химии является незаконным, нарушающим права АО «ДИАЛ Инжиниринг», ООО «АМС Медиа» и представляет собой акт недобросовестной конкуренции.

В силу п. 7 ст. 4 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон «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 добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

АО «ДИАЛ Инжиниринг», ООО «АМС Медиа» и ООО «НБТ-Сибирь» осуществляют деятельность по производству и реализации товаров бытовой химии, в частности универсальных моющих и чистящих средств. Их товары 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 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.

Решением по делу № 054/01/14.6-1496/2020 от 04.12.2020г. ООО «НБТ-Сибирь» признано нарушившим **п. 1 ст. 14.6 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».

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.

Время обнаружения административного правонарушения – 07.08.2020г.

Место совершения административного правонарушения – г. Новосибирск.

Нарушение п.1 ст. 14.6 Закона «О защите конкуренции» образует состав административного правонарушения, предусмотренного **ч. 2 ст. 14.33 КоАП РФ**, 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.

Таким образом, в действиях ООО «НБТ-Сибирь» содержится правонарушение,

ответственность за которое предусмотрена ч.2 ст.14.33 КоАП РФ.

Рассмотрев материалы дела об административном правонарушении, Новосибирское УФАС России приходит к выводу о том, что в материалах дела имеется достаточно доказательств для принятия законного, обоснованного и мотивированного решения по делу.

С учетом имеющихся в деле доказательств, Новосибирское УФАС России считает доказанным наличие в действиях общества состава административного правонарушения.

Факты нарушения удостоверяются: решением Комиссии Новосибирского УФАС России от 04.12.2020г. по делу №054/01/14.6-1496/2020 о нарушении антимонопольного законодательства; материалами дела №054/01/14.6-1496/2020 о нарушении антимонопольного законодательства, протоколом № 054/04/14.33-631/2021 от «07» апреля 2021 г. об административном правонарушении.

В соответствии со статьей 1.5 КоАП РФ лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

Частью 1 статьи 1.6 КоАП РФ установлено, что лицо, привлекаемое к административной ответственности, не может быть подвергнуто административному наказанию иначе как на основании и в порядке, установленных законом.

Административным правонарушением в соответствии с частью 1 статьи 2.1 КоАП РФ признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое КоАП РФ или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Как следует из диспозиции части 2 статьи 14.33 КоАП РФ, объектом правонарушения являются общественные отношения в области предпринимательской деятельности, связанные с реализацией ряда конституционных принципов, а именно единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защиты конкуренции и создания условий для эффективного функционирования товарных рынков.

Объективная сторона правонарушения выражена в незаконном использовании лицом результатов интеллектуальной деятельности и приравненных к ним средств индивидуализации.

Объективная сторона правонарушения, совершенного ООО «НБТ-Сибирь», выражается 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»

Субъектом данного правонарушения является юридическое лицо – ООО «НБТ-Сибирь».

Применительно к субъективной стороне необходимо принимать во внимание, что с учетом предусмотренных статьей 2 Гражданского кодекса Российской Федерации характеристик предпринимательской деятельности (осуществляется на свой риск), отсутствие вины Общества, при наличии в его действиях признаков объективной стороны правонарушения, предполагает объективную невозможность соблюдения установленных правил, необходимость принятия мер, от него не зависящих.

Доказательств принятия ООО «НБТ-Сибирь», всех зависящих от него мер по соблюдению установленных правил и норм в рамках рассмотрения настоящего дела не установлено.

В связи с этим, в деянии ООО «НБТ-Сибирь» усматривается вина предусмотренная частью 2 статьи 2.1 КоАП РФ, поскольку у последнего имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых КоАП РФ предусмотрена административная ответственность, но Обществом не были предприняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

В соответствии со статьей 3.1 КоАП РФ административное наказание является установленной государством мерой ответственности за совершение административного правонарушения, целью которой является предупреждение совершения новых правонарушений как самим правонарушителем, так и другими лицами.

Согласно статье 4.1 КоАП РФ административное наказание за совершение административного правонарушения назначается в пределах, установленных законом, предусматривающим ответственность за данное административное правонарушение, в соответствии с КоАП РФ.

При назначении административного наказания юридическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Оснований, исключающих производство по делу об административном правонарушении, перечень которых установлен статьей 24.5 КоАП РФ, не установлено.

Срок давности привлечения ООО «НБТ-Сибирь» к административной ответственности, установленный статьей 4.5 КоАП РФ, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

Обстоятельствами, смягчающими административную ответственность, установленными пунктами 4,7 части 1 статьи 4.2 КоАП РФ, являются 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.

Обстоятельства, отягчающие административную ответственность, предусмотренные статьей 4.3 КоАП РФ, отсутствуют.

В соответствии со статьей 2.9 КоАП РФ при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

Вместе с тем, по смыслу части 2 статьи 14.33 КоАП РФ, рассматриваемое административное правонарушение посягает на установленный нормативными правовыми актами порядок публичных общественных отношений, связанных с защитой конкуренции.

Оценка малозначительности деяния должна соотноситься с характером и степенью общественной опасности, причинением вреда либо угрозой причинения вреда личности, обществу или государству.

Одним из отличительных признаков малозначительного правонарушения является то, что оно, при формальном наличии всех признаков состава правонарушения, само по себе, не содержит каких-либо угроз для личности, общества и государства.

Таким образом, наличие (отсутствие) существенной угрозы охраняемым общественным отношением может быть оценено только с точки зрения степени вреда (угрозы вреда), причиненного непосредственно установленному публично-правовому порядку деятельности.

Данное правонарушение не является малозначительным и посягает на общественные отношения в области предпринимательской деятельности, связанные с реализацией ряда конституционных принципов, а именно единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защиты конкуренции и создания условий для эффективного функционирования товарных рынков, в связи с чем, оснований для применения положений ст. 2.9 КоАП РФ не имеется.

Также в данном случае не имеется оснований для снижения размера назначаемого административного штрафа в соответствии с частью 3.2 статьи 4.1 КоАП РФ, поскольку ООО «НБТ-Сибирь» не представлено доказательств наличия тяжелого имущественного и финансового положения, а также исключительных обстоятельств, связанных с характером совершенного административного правонарушения и его последствиями.

Согласно информации, представленной ООО «НБТ-Сибирь», в 2019 году Обществом не осуществлялась реализация продукции с использованием обозначения «ПРОГРЕСС». В соответствии с представленной ООО «НБТ-Сибирь» справкой от 18.11.2020г. (вх. № 20751э от 20.11.2020г.), в период с 01.01.2020г. по 31.08.2020г. Обществом реализовано <...> единицы товаров с использованием обозначения «Прогресс», на общую сумму <...> (далее сумма выручки от реализации товара).

Согласно примечаниям к статье 14.31 КоАП РФ размер административного штрафа следует рассчитывать следующим образом:

$$ПШ = ((МаксШ - МинШ) / 2 + МинШ) - ОС;$$

ОС - смягчающее обстоятельство, $ОС = (МаксШ - МинШ) * 1/8$;

МаксШ - 15% от суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено правонарушение, то есть <...>

МинШ - 1% от суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено правонарушение, то есть <...>;

<...>

Таким образом, размер административного штрафа, рассчитанный в соответствии с частью 2 статьи 14.33 КоАП РФ, составляет <...>

Полученная сумма штрафа является суммой менее ста тысяч рублей (минимально возможной сумме штрафа, установленной ч. 2 ст. 14.33 КоАП РФ).

Таким образом, применению подлежит минимально допустимая сумма штрафа, установленная ч. 2 ст. 14.33 КоАП РФ, в размере 100 000 (сто тысяч) рублей.

Учитывая характер правонарушения, наличие смягчающих обстоятельств, установленных ст. 4.2 КоАП РФ (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 КоАП РФ,

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) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 14.33 КоАП РФ.

2. Применить к ООО «НБТ-Сибирь» меру ответственности в виде административного штрафа в размере **100 000 (ста тысяч) рублей**.

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

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, КБК16111601141010033140,УИН 1610050000001043325,назначение платежа: административный штраф за нарушение антимонопольного законодательства в сфере конкуренции на товарных рынках.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП РФ 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 КоАП РФ в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ 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 КоАП РФ, 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.