

Постановление

о наложении административного наказания

по делу об административном правонарушении

№ 1368-ФАС52-07/15

30 ноября 2015 года

г. Нижний Новгород

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области Смирнов Сергей Вениаминович, рассмотрев протокол и материалы дела №1368-ФАС52-07/15 об административном правонарушении, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 1 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в отношении **ООО «ИнтерТрейд» (603163, г.Н.Новгород, ул.Бринского, д.4, корп.2, кв.126; 603141, г.Н.Новгород, ул.Геологов, строение 3)**, в присутствии генерального директора Р.,

УСТАНОВИЛ:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области 22.04.2015г. (вх.№2755) поступило обращение ООО НТУ «Экотех» на действия ООО «ИнтерТрейд», содержащие, по мнению заявителя, признаки недобросовестной конкуренции и противоречащие пункту 1 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции». В своем обращении заявитель сообщил, что на сайте www.holzerfarbe.com, на странице «Наши объекты» ООО «ИнтерТрейд» распространяло недостоверную информацию о том, что общество осуществляло работы на объекте – здании на ул.Семашко в г.Н.Новгороде.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по рассмотрению дел по признакам нарушения антимонопольного законодательства решением от 18.09.2015г. по делу №534-ФАС52-07/15 признала действия ООО «ИнтерТрейд» нарушением пунктов 1 и 2 части 1 статьи 14 Федерального закона «О защите конкуренции».

Уполномоченное должностное лицо Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области 16.11.2015г. составило Протокол №1368-ФАС52-07/15 об административном правонарушении, ответственность за совершение

которого предусмотрена частью 1 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в отношении ООО «ИнтерТрейд».

Заслушав лиц, участвующих в деле, изучив материалы административного дела, должностное лицо, рассматривающее дело, приходит к следующим выводам.

ООО НТУ «Экотех» зарегистрировано 28.10.1999г. за основным государственным регистрационным номером 1025203738746 согласно свидетельства серия <...> Согласно сведений из ЕГРЮЛ общество осуществляет следующие виды деятельности: код ОКВЭД 51.53.24 – оптовая торговля прочими строительными материалами; код ОКВЭД 26.40 – производство кирпича, черепицы и прочих строительных изделий из обожженной глины. ООО НТУ «Экотех» представлены следующие договоры:

- договор подряда от 20.05.2014г. №20/05-14, заключенного с ООО «ССК» на выполнение комплекса фасадных работ на объекте в г.Н.Новгороде на ул.Семашко, пер.Короткий;

- договоры поставки строительной продукции для отделки фасадов зданий от 15.05.2014г. №26.14 с ООО «ЭспертизаПроектСтрой», от 24.09.2014г. № 68.14 с ООО СК «Агроспецтех-НН», от 17.12.2014г. с ООО «Фасад-НН», от 12.01.2015г. №02/1.15 с ООО «ННМК» с приложением счетов-фактур и товарных накладных.

Таким образом, ООО НТУ «Экотех» осуществляет деятельность по подрядным строительным работам, а также по поставке строительной продукции для отделки зданий.

ООО «ИнтерТрейд» зарегистрировано 30.10.2009г. за основным государственным регистрационным номером 1095257005470 согласно свидетельства серия <...> Согласно сведений из ЕГРЮЛ общество осуществляет следующие виды деятельности: код ОКВЭД 24.30.2 – производство прочих красок, лаков, эмалей и связанных с ними продуктов; код ОКВЭД 24.3 – производство красок и лаков; код ОКВЭД 74.84 – предоставление прочих услуг. ООО «ИнтерТрейд» представило товарные накладные от 14.07.2014г., от 14.08.2014г, от 07.08.2014г., от 05.08.2014г., от 19.08.2014г., от 22.08.2015г., от 30.09.2014г. на поставку строительных материалов «Хольцер» для отделки зданий.

Таким образом, ООО «ИнтерТрейд» и ООО НТУ «Экотех» являются коммерческими организациями, осуществляющими предпринимательскую деятельность на рынке реализации строительных материалов для отделки в границах Нижегородской области, то есть являются конкурентами.

ООО НТУ «Экотех» сообщило, что на сайте www.holzerfarbe.com, на странице «Наши объекты» ООО «ИнтерТрейд» распространяло недостоверную информацию о том, что общество осуществляло работы на объекте – здании на ул.Семашко в г.Н.Новгороде.

Согласно Протоколу осмотра доказательств от 03.04.2015г., проведенного временно исполняющим обязанности нотариуса Шипаевой И.Ю., на сайте www.holzerfarbe.com на странице «Наши объекты» распространялась информация следующего содержания: «Жилой дом на ул.Семашко, г.Н.Новгород, ул.Семашко, вид работы: теплоизоляция фасада, материалы: клеевой состав КС210,

минеральная декоративная штукатурка Минералпутц, фасадная краска Хольцер ФасаденФарбе». На странице также располагается фотография указанного объекта. В соответствии с данными Интернет службы «whois» домен holzerfarbe.com зарегистрирован за ООО «ИнтерТрейд».

ООО НТУ «Экотех» осуществляло подрядные работы – комплекс фасадных работ на указанном объекте «Здание многофункционального использования с размещением квартир и на нижних этажах офисов, объектов обслуживающего назначения, с подземной автостоянкой и встроенной ТП по ул.Семашко, пер.Короткий в Нижегородском районе г.Н.Новгорода» согласно договора подряда от 20.05.2014г. №20/05-14, заключенного с заказчиком - ООО «ССК». К договору приложены расчет договорной цены на поставку материалов и выполнения комплекса работ, расчет объемов фасадных работ, график финансирования работ. Заявителем также представлена фотография указанного объекта и справка ООО «ССК» от 17.04.2015г. исх.№50 о том, что ООО НТУ «Экотех» является единственным подрядчиком по устройству утепленного штукатурного фасада на объекте: г.Н.Новгород, ул.Семашко/пер.Короткий. ООО НТУ «Экотех» также представлена «Исполнительная съемка» спорного объекта, утвержденная заказчиком ООО «ССК» и согласованная с ООО НТУ «Экотех».

По мнению ООО НТУ «Экотех», информация, изложенная на сайте www.holzerfarbe.com, является недостоверной, поскольку фасадные работы произведены заявителем с использованием строительных материалов «Мурексин», полученных по договору от 01.10.2010г. №71/10, заключенному с ООО «Мурексин» (товарные накладные от 26.03.2014г. №362, от 10.12.2014г. №3459, от 20.03.2015г. №336, ведомостью материалов, отгруженных на объект – здание по ул.Семашко, пер.Короткий). Также указанная информация вводит в заблуждение третьих лиц по поводу материалов, используемых при производстве работ, что подтверждается письмом ООО «Мурексин» от 03.04.2015г.

ООО «ИнтерТрейд» подрядные работы не проводит. На объекте – здании, расположенном в г.Н.Новгороде, на пересечении улиц Семашко и пер.Короткий, подрядные работы выполняло ООО «СтройТехСервис» по договору от 24.02.2014г. №С-01/02/14, заключенному с ООО «СтройСервис-НН». При выполнении подрядных работ по устройству кровли здания использовались материалы ООО «ИнтерТрейд», поставленные им по товарным накладным от 14.07.2014г. №879, от 05.08.2014г. №1032, от 07.08.2014г. №1048, от 14.08.2014г. №1101, от 19.08.2014г. №1136 в адрес ООО «ТРИНА», а затем по товарным накладным от 22.07.2014г. №66, от 07.08.2014г. №83 в адрес ООО «СтройТехСервис». В письме от 27.04.2015г. исх.№105 ООО «СтройТехСервис» подтвердило, что применяло материалы «Хольцер» для утепления фасадов на вентиляционных шахтах, находящихся на кровле «Здания многофункционального использования с размещением квартир и на нижних этажах офисов, объектов обслуживающего назначения, с подземной автостоянкой и встроенной ТП по ул.Семашко, пер.Короткий в Нижегородском районе г.Н.Новгорода».

ООО «ИнтерТрейд» также представило фото и видеоматериалы, подтверждающие проведение строительных работ на вентиляционных шахтах здания по ул.Семашко, пер.Короткий.

С целью получения заключения специалистов был направлен запрос в адрес Минстроя России.

В ответе от 31.07.2015г. исх.№23936-АС/08 Минстрой России сообщил, что в действующих нормативно-правовых документах отсутствует определение понятия фасад здания. Вместе с тем, в архитектуре фасадом здания называется вид внешних стен здания под прямым углом зрения, без ракурсов: точно спереди, сбоку, сзади. В связи с этим, Минстрой России считает, что работы по утеплению вентиляционных шахт, находящихся на кровле здания, не могут быть отнесены к работам по теплоизоляции фасада здания.

В соответствии с пунктом 9 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 №135-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.

Для признания действий хозяйствующего субъекта недобросовестной конкуренцией необходимо исходить из признаков недобросовестной конкуренции, изложенных в пункте 9 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции». Такими признаками являются:

- хозяйствующие субъекты должны осуществлять предпринимательскую деятельность;
- действия недобросовестного хозяйствующего субъекта должны быть направлены на получение преимуществ;
- действия недобросовестного хозяйствующего субъекта должны быть противозаконны;
- действия недобросовестного хозяйствующего субъекта должны причинить или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам.

Закон обязывает квалифицировать действия хозяйствующего субъекта как недобросовестную конкуренцию только при наличии в его действиях всех признаков недобросовестной конкуренции, предусмотренных Федеральным законом «О защите конкуренции».

Согласно пункту 1 части 1 статьи 14 Федерального закона «О защите конкуренции» не допускается недобросовестная конкуренция, в том числе распространение ложных, неточных или искаженных сведений, которые могут причинить убытки хозяйствующему субъекту либо нанести ущерб его деловой репутации.

Согласно пункта 2 части 1 статьи 14 Федерального закона «О защите конкуренции» не допускается недобросовестная конкуренция, в том числе введение в заблуждение в отношении характера, способа и места производства, потребительских свойств, качества и количества товара или в отношении его производителей.

В апреле 2015 года на сайте www.holzerfarbe.com на странице «*Наши объекты*»

распространялась информация следующего содержания: «Жилой дом на ул.Семашко, г.Н.Новгород, ул.Семашко, вид работы: теплоизоляция фасада, материалы: клеевой состав КС210, минеральная декоративная штукатурка Минералпуть, фасадная краска Хольцер ФасаденФарбе».

Распространение информации подтверждается Протоколом осмотра доказательств от 03.04.2015г., проведенного временно исполняющим обязанности нотариуса Шипаевой И.Ю., а также актом осмотра от 24.04.2015г. специалистов Нижегородского УФАС России. Сайт www.holzerfarbe.com принадлежит ООО «ИнтерТрейд», что также отражено в Протоколе осмотра сайта.

Материалами дела также подтверждается, что на «Здании многофункционального использования с размещением квартир и на нижних этажах офисов, объектов обслуживающего назначения, с подземной автостоянкой и встроенной ТП по ул.Семашко, пер.Короткий в Нижегородском районе г.Н.Новгорода» проводились подрядные работы на фасаде здания ООО НТУ «Экотех» с использованием строительных материалов «Мурексин», а также строительные работы на вентиляционных шахтах здания с использованием строительных материалов «Хольцер» ООО «ИнтерТрейд».

Между тем, проведение строительных работ на вентиляционных шахтах здания нельзя рассматривать как фасадные работы здания, что разъясняется в письме от 31.07.2015г. исх.№23936-АС/08 Минстрой России.

Таким образом, информация, размещенная на сайте www.holzerfarbe.com, указывающая на вид работ – теплоизоляция фасада с использованием строительных материалов: минеральной декоративной штукатурки Минералпуть, фасадной краски Хольцер ФасаденФарбе, является неточной и недостоверной.

Кроме того, информация, изложенная на сайте www.holzerfarbe.com, вводит в заблуждение третьих лиц, поскольку воспринимается таким образом, что объект – здание, расположенное на ул.Семашко, утеплялось по фасаду с использованием иных материалов – строительных материалов марки «Хольцер», а не материалов марки «Мурексин». Это подтверждается письмом ООО «Мурексин» от 03.04.2015г., направленным в адрес ООО НТУ «Экотех». Между тем, площадь отделки материалами «Хольцер» ООО «ИнтерТрейд», произведенными на вентиляционных шахтах здания значительно меньше площади отделки фасада материалами марки «Мурексин».

Недостоверная информация размещалась также в августе 2015г., что подтверждается актом осмотра сайта от 17.08.2015г., проведенного специалистами Нижегородского УФАС России

Действия ООО «ИнтерТрейд» по распространению неточных и недостоверных сведений в период с апреля по август 2015 года на сайте www.holzerfarbe.com и введению в заблуждение третьих лиц противоречат требованиям части 1 статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации, согласно которой не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также обычаям делового оборота.

Под обычаями делового оборота понимаются типичные для него условия функционирования рынка, на которые воздействуют непредвиденные

обстоятельства либо обстоятельства непреодолимой силы. Обычаями делового оборота не принято распространять недостоверные сведения о своих конкурентах.

Действия ООО «ИнтерТрейд» по распространению неточных и недостоверных сведений в период с апреля по август 2015 года на сайте www.holzerfarbe.com и введению в заблуждение третьих лиц противоречат правилам поведения в предпринимательской деятельности, предполагающим добросовестность ведения предпринимательской деятельности, а также принципам разумности и справедливости.

Действия ООО «ИнтерТрейд» направлены на получение преимущества в предпринимательской деятельности.

Получение преимуществ перед конкурентами возможно, в том числе, посредством воздействия на деловую репутацию конкурента и причинения, или возможного причинения убытков.

Наличие письма ООО «Мурексин» от 03.04.2015г. свидетельствует о причинении вреда деловой репутации ООО НТУ «Экотех», поскольку его партнер был введен в заблуждение недостоверной информацией, размещенной в апреле 2015 года на сайте www.holzerfarbe.com. ООО НТУ «Экотех» лишилось права на компенсацию доставки материалов с завода г.Дубна до г.Н.Новгорода в сумме 147 000 руб., а также бонусов за продажу материалов за 2015 год.

Таким образом, действия ООО «ИнтерТрейд» по распространению неточных и недостоверных сведений в период с апреля по август 2015 года на сайте www.holzerfarbe.com и введению в заблуждение третьих лиц являются актом недобросовестной конкуренции и противоречат пунктам 1 и 2 части 1 статьи 14 Федерального Закона «О защите конкуренции».

Согласно части 1 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях недобросовестная конкуренция, если эти действия не содержат уголовно наказуемого деяния, за исключением случаев, предусмотренных статьей 14.3 настоящего кодекса и частью 2 настоящей статьи, 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.

Действия ООО «ИнтерТрейд» содержат состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.33 Кодекса РФ об административных правонарушениях. Факт нарушения ООО «ИнтерТрейд» требований части 1 статьи 14 Федерального закона «О защите конкуренции» установлен решением №534-ФАС52-07/14 от 18.09.2015г. Комиссии Нижегородского УФАС России.

Протокол об административном правонарушении составлен в отношении ООО «ИнтерТрейд».

Место совершения правонарушения – г.Нижний Новгород.

Время совершения правонарушения – в период с апреля по август 2015 года.

Проверяя соблюдение гарантий прав лица, в отношении которого осуществляется производство по делу об административном правонарушении, должностное лицо, рассматривающее дело, приходит к выводу о том, что протокол об административном правонарушении и иные документы составлены в соответствии с процессуальными требованиями Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Срок привлечения ООО «ИнтерТрейд» к административной ответственности не истек, других обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении, также не установлено.

Отягчающих вину обстоятельств не установлено.

ООО «ИнтерТрейд» устранило правонарушение, что является смягчающим вину обстоятельством.

В части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» имеется прямой запрет на осуществление недобросовестной конкуренции.

Однако, несмотря на этот прямой запрет, ООО «ИнтерТрейд» осуществляло действия, противоречащие антимонопольному законодательству и являющиеся недобросовестной конкуренцией, что подтверждается материалами административного дела.

В соответствии с частью 2 статьи 2.1 КоАП РФ юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых настоящим Кодексом предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Таким образом, ООО «ИнтерТрейд» имело возможность для соблюдения требований антимонопольного законодательства Российской Федерации, однако Обществом не были приняты все зависящие от него меры.

Должностное лицо полагает, что приведенные выше доказательства свидетельствуют о наличии вины в действиях ООО «ИнтерТрейд».

Должностное лицо, рассматривающее дело, считает возможным назначить ООО «ИнтерТрейд» административное наказание в виде штрафа в пределах минимальной санкции, предусмотренной частью 1 статьи 14.33 Кодекса РФ об административных правонарушениях, в размере 100 000 руб.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьей 4.1, статьей 4.4, частями 1 и 2 статьи 14.33, статьями 23.48, 26.11, 29.9-29.11 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать ООО «ИнтерТрейд» (603163, г.Н.Новгород, ул.Бринского, д.4, корп.2, кв.126; 603141, г.Н.Новгород, ул.Геологов, строение 3; ИНН 5257112379, КПП 526001001, ОГРН 1095257005470, дата регистрации юридического лица – 30.10.2009г.) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за совершение которого установлена частью 1 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, и назначить данному лицу административное наказание в виде штрафа в размере 100 000 рублей **(Сто тысяч) рублей.**

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях. В соответствии с частью 5 статьи 3.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

Согласно ФЗ «О федеральном бюджете на 2015 год и на плановый период 2016 и 2017 годов» денежные взыскания (штрафы) за нарушение законодательства о рекламе, налагаемые федеральными органами государственной власти, оплачиваются в федеральный бюджет.

Сумма административного штрафа должна быть перечислена по следующим реквизитам:

Банк получателя – ГРКЦ ГУ Банка России по Нижегородской области, г.Нижний Новгород;;

БИК – 042202001; расчетный счет – 40101810400000010002;

Получатель – УФК по Нижегородской области (Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области, л/сч 04321510030);

Код налога – 16111602010016000140;

ИНН 5260041262;

КПП 526001001;

ОКТМО 22701000.

Назначение платежа – денежное взыскание (штраф) за нарушение законодательства о рекламе, налагаемое федеральным органом государственной власти.

Сумма штрафов за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе и неисполнение предписаний антимонопольного органа зачисляются в

бюджеты бюджетной системы Российской Федерации в следующем порядке:

1) в федеральный бюджет - 40 процентов;

2) в бюджет субъекта Российской Федерации, на территории которого зарегистрированы юридическое лицо или индивидуальный предприниматель, допустившие нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе, - 60 процентов.

Копию документа, подтверждающего уплату административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление, по факсу 8 (831) 434-04-41.

Согласно части 1 статьи 20.25 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях неуплата административного штрафа в срок, предусмотренный данным Кодексом, 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 соответствии с пунктом 3 части 1 и частью 3 статьи 30.1, частью 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях настоящее постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в судебном порядке в течение десяти дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно статье 31.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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

С.В.Смирнов

исп. Михайлова Н.В.,

тел.8 (831) 430-55-74