

## ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

по делу № Ш01-51/15 об административном правонарушении

26 февраля 2015 г.

Санкт-Петербург

Я, заместитель руководителя Санкт-Петербургского УФАС России «\_\_\_\_\_», находясь в помещении СПб УФАС России, по адресу: Санкт-Петербург, В.О., 4-я линия, д.13, рассмотрев дело № Ш01-51/15 Об административном правонарушении, возбужденное в отношении Общества с ограниченной ответственностью «ХимТоргПроект» (местонахождение: 192007, Санкт-Петербург, ул. Тамбовская, д.13, лит.А пом.3н; почтовый адрес: 198216, Санкт-Петербург, Трамвайный пр-т., д. 14, оф. 202; ИНН 7816148050) (далее - ООО «ХимТоргПроект»).

### УСТАНОВИЛ:

При осуществлении контроля за соблюдением антимонопольного законодательства Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России в результате рассмотрения заявления ЗАО «НПП Рогнеда» (Заявитель) решением от 25.04.2014 по делу № К05-141/13 о нарушении антимонопольного законодательства признала в действиях ООО «ХимТоргПроект» (Ответчик) нарушение п. 2 ч. 1 ст. 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - ФЗ О защите конкуренции), выразившееся во введение потребителя в заблуждение в отношении места производства товара «Огнебиозащитный состав» КСД, нарушение п. 4 ч. 1 ст. 14 ФЗ О защите конкуренции, выразившееся во введении в оборот товара с обозначением, сходном до степени смешения с товарными знаками №296470 и №234042, правообладателем которого является хозяйствующий субъект – конкурент.

Ответственность за данные действия предусмотрена ст. 14.33 Кодекса об административном правонарушении (далее – КоАП РФ). Решение Комиссии управления по делу № К05-141/13 в установленный срок в соответствии с ч. 1 ст. 52 ФЗ О защите конкуренции не было обжаловано ООО «ХимТоргПроект» в судебном порядке

Заказным письмом с уведомлением о вручении от 27.01.2015 № 01/1382 на адрес регистрации ООО «ХимТоргПроект» (Санкт-Петербург, Трамвайный пр., 14) Санкт-Петербургским УФАС России (далее - Управление) направлен вызов законного

представителя ООО «ХимТоргПроект» на 16.02.2015. в 14 ч. 00 мин. для составления протокола об административном правонарушении, ответственность за которое предусмотрена ч.1 и ч. 2 ст. 14.33 КоАП РФ, в помещение Санкт-Петербургского УФАС России по адресу: Санкт-Петербург, В.О., 4-я линия, д.13.

28.01.2015 № 01/1501 Управлением направлена телеграмма, указывающая, что в дополнение к письму от 27.01.2015 № 01/1382 о необходимости явки законного представителя ООО «ХимТоргПроект» для составления протокола об административном правонарушении, следует 16.02.2015 представить сведения о сумме выручки ООО «ХимТоргПроект» от реализации продукции - Огнебиозащитный состав КСД-2 в 2013 г. Телеграмма была доставлена адресату и вручена менеджеру Кольцовой 29.01.2015.

Следовательно, Ответчик был своевременно уведомлен о необходимости явки, о дате, времени и месте составления протокола надлежащим образом.

В назначенное время законный представитель ООО «ХимТоргПроект» на составление протокола не явился. Также законный представитель ООО «ХимТоргПроект» не уведомил Управление о невозможности явки на составление протокола.

На составление протокола 16.02.2015 явился представитель ООО «ХимТоргПроект» по доверенности от 12.02.2015 б/№ .

Заместителем начальника отдела антимонопольного контроля хозяйствующих субъектов и рекламы Управления « \_\_\_\_\_ » был составлен протокол об административном правонарушении от 16.02.2015. № 01/ПР-96. Представитель ООО «ХимТоргПроект» от письменных объяснений отказался и пояснил, что с протоколом и с предъявленными обвинениями в нарушении статей КоАП РФ не согласен.

На основании ст.23.48 КоАП РФ определением Санкт-Петербургского УФАС России от 16.02.2015 № 01/3112 назначено рассмотрение дела № Ш01-51/15 об административном правонарушении на 26.02.2015 в 16 час. 00 мин. Данное определение направлено Почтой России и доставлено адресату 24.02.2015.

В назначенное время законный представитель ООО «ХимТоргПроект» на рассмотрение дела № Ш01-51/15 об административном правонарушении не явился. Также законный представитель ООО «ХимТоргПроект» не уведомил Управление о невозможности явки на рассмотрение дела № Ш01-51/15.

На рассмотрение дела № Ш01-51/15 об административном правонарушении явился представитель ООО «ХимТоргПроект» по доверенности от 12.02.2015 б/№ - Галахов В.В.

2. При рассмотрении дела № К05-141/13 о нарушении антимонопольного законодательства установлены следующие обстоятельства.

ЗАО «НПП Рогнеда» является Российским производителем продукции для строительства и ремонта, приоритетное направление — производство профессиональных средств [защиты древесины](#) и материалов для дерева.

ООО «ХимТоргПроект» является производственной компанией, которая начала свою деятельность в 1995 году. Фактический вид деятельности это – изготовление мастики холодного применения Bitumast в ассортименте, а также битумный лак, праймер, клей для экструдированного пенополистирола и пенопласта, огнебиозащитный клей «КСД -2» и др.

Таким образом, Заявитель и Ответчик являются конкурентами на рынке производства продукции для строительства и ремонта.

Состав огнебиозащитный под наименованием «КСД» выпускается ЗАО «НПП Рогнеда» с 2000 года и реализуется по всей территории России, в том числе, Северо-Западном и Центральном регионах России. В качестве товарного знака словесное обозначение «КСД», было зарегистрировано 04.01.2003г. и защищается свидетельством № 234042, выданным Роспатентом в отношении товаров 01,02,05,09, и 16 классов. Товарный знак «КСД» в отношении товаров 01,02,05 классов зарегистрирован 06.10.2005г. и защищается свидетельством № 296470, выданным Роспатентом.

ЗАО «НПП Рогнеда» принадлежит исключительное право использования указанного товарного знака для индивидуализации товаров, в отношении которых товарный знак зарегистрирован.

Согласно ст. 4 Закона РФ от 23 сентября 1992 г. № 3520-1 «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров», исключительное право на товарный знак принадлежит правообладателю.

1. Правообладатель вправе использовать товарный знак и запрещать использование знака другими лицами. Никто не может использовать охраняемый в Российской Федерации товарный знак без разрешения правообладателя.

2. Нарушением исключительного права правообладателя (незаконным использованием товарного знака) признается использование без его разрешения в гражданском обороте на территории Российской Федерации товарного знака или сходного с ним до степени смешения обозначения в отношении товаров, для индивидуализации которых товарный знак зарегистрирован, или однородных товаров, в том числе размещение товарного знака или сходного с ним до степени смешения.»

В соответствии со ст. 1229 ГК РФ другие лица не могут использовать соответствующее средство индивидуализации без согласия правообладателя. Использование средства индивидуализации, если такое использование осуществляется без согласия правообладателя, является незаконным и влечет ответственность, установленную действующим законодательством РФ.

ЗАО «НПП Рогнеда» не заключало с ООО «ХимТоргПроект» лицензионного договора о предоставлении права использования данного товарного знака, равно как и не отчуждало исключительные права на товарный знак данной организации.

В материалах дела № К05-141/13 ЗАО «НПП Рогнеда» представлены материалы о том, что ООО «ХимТоргПроект» рекламирует и предлагает к продаже через розничную и оптовую сети, в сети «Интернет» (сайт bitumast.com), а также продает

товары, на этикетках которых используется товарный знак «КСД - 2». Заявитель представил товарный чек №02162 от 28.12.2010г., платежное поручение № 4 от 15.12.2010 на сумму 300 рублей о приобретении 28.12.2010 сотрудником ЗАО «НПП Рогнеда» у ООО «ХимТоргПроект» товара «Bitumast Огнебиозащитный состав КСД – 2», на этикетке которого указан товарный знак «КСД - 2» в следующем контексте: «огнебиозащитный состав КСД-2». То есть, ООО «ХимТоргПроект» на этикетке производимого товара осуществил размещение товарного знака, зарегистрированного на имя производителя аналогичной продукции - ЗАО «НПП Рогнеда».

Таким образом, ООО «ХимТоргПроект», производит и реализует товар «КСД - 2», являющийся огнебиозащитным, подпадающий под товары классов 01 и 02, в отношении которых ЗАО «НПП Рогнеда» произвела регистрацию товарного знака «КСД». То есть ООО «ХимТоргПроект» незаконно использует товарный знак «КСД», правообладателем которого является ЗАО «НПП Рогнеда», чем нарушают исключительные права на средства индивидуализации.

В соответствии с действующим законодательством 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 (ст. 1484 ГК РФ).

Товары, этикетки, упаковки товаров, на которых незаконно размещены товарный знак или сходное с ним до степени смешения обозначение, являются контрафактными (ст. 1515 ГК РФ).

В соответствии со ст. 5 Федерального закона от 18.12.2006 г. № 231-ФЗ «О введении в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации» права на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации, охраняемые на день введения в действие части четвертой Кодекса, продолжают охраняться в соответствии с правилами части четвертой Кодекса. До введения в действие четвертой части ГК РФ средства индивидуализации охранялись Законом Российской Федерации от 23 сентября 1992 года N 3520-1 "О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров".

Следовательно, ООО «ХимТоргПроект» незаконно использует товарный знак «КСД – 2» правообладателем которого является ЗАО «НПП Рогнеда», чем нарушает исключительные права Заявителя на использование средства индивидуализации товара, так как Заявитель не заключал с «ХимТоргПроект» никаких договоров о предоставлении права использования указанного товарного знака.

Таким образом, материалы дела № К05-141/13 свидетельствуют о том, что ООО «ХимТоргПроект» рекламирует и предлагает к продаже через розничную и оптовую сети, в сети «Интернет» (сайт [www.bitumast.com](http://www.bitumast.com)), также продает товары, на этикетках которых используется товарный знак «КСД - 2».

В соответствии с частью 1 статьи 14 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.

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 (п.9 статья 4 Закона о защите конкуренции).

Согласно положениям статьи 10 bis Конвенция по охране промышленной собственности (Париж 20 марта 1883 года) актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах.

Таким образом, ООО «ХимТоргПроект» осуществляет предпринимательскую деятельность на рынке огнебиозащитных материалов, используя обозначение продукции «КСД – 2», сходной до степени смешения с обозначением продукции «КСД». В данных действиях Ответчика присутствуют все признаки, указанные в п. 9 ст. 4 ФЗ О защите конкуренции. Действия Ответчика по использованию товарного знака «КСД-2», направлены на получение преимущества по отношению к хозяйствующему субъекту конкуренту, что противоречит обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и могут причинить убытки Заявителю или могут нанести вред их деловой репутации.

Согласно статье 37 ФЗ О защите конкуренции ответственность за нарушение антимонопольного законодательства несут коммерческие организации.

3. В соответствии с ч. 1 ст. 14.33 КоАП РФ недобросовестная конкуренция, если эти действия не содержат уголовно наказуемого деяния, за исключением случаев, предусмотренных [ст. 14.3 КоАП РФ](#) и [ч. 2 ст. 14.33 КоАП РФ](#), -

влечет наложение административного штрафа на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

В соответствии с ч. 2 ст. 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 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.

Согласно ч. 1.2 ст. 28.1 КоАП РФ, поводом к возбуждению дел 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.

Факт нарушения антимонопольного законодательства установлен решением Комиссии Санкт-Петербургского УФАС России по делу № К05-141/13 о нарушении антимонопольного законодательства.

Вышеизложенные обстоятельства указывают на наличие в действиях ООО «ХимТоргПроект» события административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 1 и ч. 2. ст. 14.33 КоАП РФ.

Место совершения административного правонарушения: Санкт-Петербург.

Дата совершения административного правонарушения: 25 апреля 2014 года.

Согласно ч. 2 ст. 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 или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Материалы дела № К05-141/13 подтверждают, что ООО «ХимТоргПроект» не приняло всех зависящих от него мер для соблюдения правил и норм, за нарушение которых КоАП РФ предусматривает административную ответственность.

При указанных обстоятельствах в действиях ООО «ХимТоргПроект» содержится событие и состав административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 1 и ч. 2 ст. 14.33 КоАП РФ.

Вина ООО «ХимТоргПроект» за нарушение административного правонарушения доказана.

Санкция ч. 1 ст. 14.33 КоАП РФ предусматривает наложение административного штрафа на юридических лиц в размере от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Санкция ч. 2 ст. 14.33 КоАП РФ предусматривает наложение административного штрафа на юридических лиц - от одной сотой до пятнадцати сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено правонарушения, но не менее ста тысяч рублей.

Пунктом 4 примечания к ст. 14.31 КоАП РФ предусмотрено при отсутствии обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность, административный штраф налагается на юридическое лицо в размере суммы минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и половины разности максимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения

Согласно ст. 26.1 КоАП РФ обстоятельства, смягчающие и отягчающие административную ответственность ООО «ХимТоргПроект» по делу № Ш01-51/15 об административном правонарушении не установлены.

Основания прекращения производства по делу № Ш01-51/15 об административном правонарушении в отношении ООО «ХимТоргПроект» в порядке, предусмотренном ст. 2.9, 24.5 КоАП РФ, отсутствуют.

При отсутствии обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность ООО «ХимТоргПроект» в соответствии с п.4 примечания к ст.14.31 КоАП РФ размер административного штрафа в соответствии с ч. 1 ст. 14.33 составляет 300 (100+(500-100)/2) тысяч рублей.

Размер административного штрафа в соответствии с ч. 2 ст.14.33 КоАП РФ определяется следующим образом.

Сумма выручки ООО «ХимТоргПроект» от реализации продукции - огнебиозащитный состав КСД-2 в 2013 г. составила 109 212 руб (сведения представлены ООО «ХимТоргПроект» письмом от 30.01.2015, исх. № 005).

1/100 размера суммы выручки составляет 1 092 руб.; 15/100 размера суммы выручки составляет 16 380 руб.

Сумма административного штрафа не может быть в соответствии с ч. 2 ст.14.33 КоАП РФ менее 100 000 руб.

На основании статьи 23.48 КоАП РФ, руководствуясь статьями 29.9, 29.10 КоАП РФ,

#### ПОСТАНОВИЛ:

1. Назначить ООО «ХимТоргПроект» административное наказание в виде административного штрафа в размере 300 000 (трехсот тысяч) рублей за совершение административного правонарушения, выразившегося в недобросовестной конкуренции, запрет на которую установлен п. 2 и п. 4 ч. 1 ст. 14 Закона о защите конкуренции, ответственность за которую установлена ч. 1 и ч. 2 ст. 14.33 КоАП РФ.

2. ООО «ХимТоргПроект» представить в Санкт-Петербургское УФАС России копию документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа.

Штраф должен быть перечислен на следующие реквизиты:

ИНН 7825413361, КПП 784001001

Получатель: УФК по г. Санкт-Петербург (Санкт-Петербургское УФАС России)

Счет №40 101 810 200 000 010 001

ГРК ГУ Банка России по г. Санкт-Петербург

БИК 044 030 001

Код дохода (КБК): 161 11602010016000140 (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, налагаемые федеральными органами государственной власти).

ОКАТО 40298562000

Платежные поручения оформляются плательщиками в соответствии с ПРАВИЛАМИ УКАЗАНИЯ ИНФОРМАЦИИ В ПОЛЯХ РАСЧЕТНЫХ ДОКУМЕНТОВ НА ПЕРЕЧИСЛЕНИЕ НАЛОГОВ, СБОРОВ И ИНЫХ ПЛАТЕЖЕЙ В БЮДЖЕТНУЮ СИСТЕМУ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ, УТВЕРЖДЕННЫХ Приказом Минфина РФ от 24.11.2004г. № 106н.

В соответствии со статьей 30.3 КоАП РФ, постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу, либо в суд, в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ штраф должен быть уплачен не позднее 30 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу.

Согласно части 1 статьи 31.1 КоАП РФ 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.

В соответствии с п. 7 статьи 21 Федерального закона от 02.10.2007 №229 «Об исполнительном производстве», судебные акты, акты других органов и должностных лиц по делам об административных правонарушениях могут быть предъявлены к исполнению в течение двух лет со дня их вступления в законную силу.

В соответствии с частью 1 статьи 20.25 КоАП РФ, неуплата административного штрафа в срок, предусмотренный КоАП РФ, влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа.