

<...>

ООО «Студия Виктори»
197101, г. Санкт-Петербург,
ул. Кропоткина, 1 лит А

ЗАО «Виктори-Эль»
117049, г. Москва,
ул. Донская, 4 стр. 2

ООО «Виктори Красноярск»
660049, г. Красноярск,
ул. Ады Лебедевой, 20

ООО «Диамант компани»
660047, г. Красноярск,
ул. Сурикова, 12,
оф. 303

РЕШЕНИЕ

«4» июля 2012 года

г. Красноярск

Резолютивная часть решения оглашена сторонам по делу на заседании Комиссии 21 июня 2012 года. В полном объеме решение изготовлено 4 июля 2012 года.

Комиссия Красноярского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: председатель Комиссии – Лужбин Е.Л., заместитель руководителя управления, Денк В.А., начальник отдела антимонопольного контроля, Амосова Е.В., ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля, рассмотрев дело № 696-14-11, возбужденное по

признакам нарушения обществом с ограниченной ответственностью «Диамант компани» пункта 2 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Федеральный закон «О защите конкуренции»),

УСТАНОВИЛА:

20 сентября 2011 года в Красноярское УФАС России поступило обращение <...>, указывающее на факты незаконной реализации ООО «Диамант компани» продукции, маркированной товарным знаком IBD.

По результатам рассмотрения заявления Красноярским УФАС России на основании приказа от 10.01.2012 № 2 «О возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела № 696-014-11 по признакам нарушения антимонопольного законодательства» в отношении ООО «Диамант компани» было возбуждено дело по признакам нарушения пункта 2 части 1 статьи 14 Федерального закона «О защите конкуренции».

Кроме того, указанное заявление послужило основанием для проведения управлением внеплановой проверки соблюдения ООО «Диамант компани» требований антимонопольного законодательства (приказ от 09.11.2011 № 896), материалы которой приобщены к материалам настоящего дела.

Как следует из заявления, представленных документов, а также информации, размещенной на официальном сайте Российского агентства по патентам и товарным знакам товарный знак IBD был зарегистрирован 21 мая 2002 года Малютиным Иваном Викторовичем.

4 февраля 2003 года был зарегистрирован договор об уступке в отношении всех товаров и /или услуг, заключенный между Малютиным Иваном Викторовичем и негосударственным образовательным учреждением дополнительного профессионального образования «СТУДИЯ СТАР БЬЮТИ».

2 сентября 2005 года зарегистрирован договор об уступке товарного знака в отношении всех товаров и/или услуг, заключенный между негосударственным образовательным учреждением дополнительного профессионального образования «СТУДИЯ СТАР БЬЮТИ» и обществом с ограниченной ответственностью «Виктори».

4 августа 2008 года была произведена государственная регистрация договора об отчуждении исключительного права на товарный знак в отношении всех товаров и/или услуг между ООО «Виктори» и Американ Интернешнл Индастриз.

12 октября 2009 года был зарегистрирован лицензионный договор, заключенный между Американ Интернешнл Индастриз и обществом с ограниченной ответственностью «Студия Виктории».

В соответствии с указанным договором лицензиату – ООО «Студия Виктории» была предоставлена исключительная лицензия на территории Российской Федерации сроком на 5 лет.

ООО «Студия Виктори» заключило дистрибьюторский договор с закрытым акционерным обществом «Виктори-Эль». Как следует из договора дистрибьютору – ЗАО «Виктори-Эль» было предоставлено исключительное право по продаже косметических товаров под товарным знаком IBD на территории Центрального округа, Приволжского округа, Уральского и Сибирского округов.

10 января 2010 года ЗАО «Виктори-Эль» заключило субдистрибьюторский договор № 1 с обществом с ограниченной ответственностью «Виктори Красноярск», в соответствии с которым, ООО «Виктори Красноярск» было предоставлено исключительное право по продаже товара, маркированного товарным знаком IBD на территории города Красноярска и Красноярского края.

На территории города Красноярска предлагает к продаже, а также осуществляет продажу продукции, маркированной товарным знаком IBD, ООО «Диамант компани».

Как следует из полученной информации продукцию, маркированную товарным знаком IBD, ООО «Диамант компани» приобрело у индивидуального предпринимателя Волковой Натальи Николаевны (далее – ИП Волкова Н.Н.) на основании договора на поставку продукции (товаров) № RUE_2011_001.

Как следует из товарной накладной № 4 от 19 августа 2011 года ООО «Диамант компани» был приобретен следующий товар:

IBD Builder Gel Clear, 14 мл. прозрачный конструирующий гель, в количестве 12 штук;

IBD Builder Gel Pink, 14 мл. Розовый конструирующий гель, в количестве 12 штук,

IBD Clear Gel, 14 мл., прозрачный укрепляющий гель, в количестве 12 штук;

IBD Clear Gel, 56gr, прозрачный укрепляющий гель, в количестве 12 штук;

IBD Clear Gel 223 мл.-прозрачный укрепляющий гель в количестве 6 штук;

IBD Bonder Gel 14 мл.- бондер-гель, в количестве 12 штук;

IBD Ultra Seal Clear, 14 мл- прозрачный ультразакрепляющий в количестве 12 штук;

IBD Builder Gel Clear, 56 мл, прозрачный конструирующий гель в количестве 36 штук;

IBD Builder Gel Pink, 56 мл, розовый конструирующий гель в количестве 36 штук;

IBD Intense Seal, 14 мл. усиленный закрепитель в количестве 18 штук;

IBD French X-treme Builder Gel White, 14 мл ярко-белый;

IBD French X-treme Builder Gel White, 56 мл ярко-белый.

ИП Волковой Н.Н. были представлены письменные объяснения, согласно которым вся продукция, маркированная товарным знаком, IBD была приобретена у ООО «Виктори». В качестве доказательств, подтверждающих факт приобретения указанной продукции, были предоставлены следующие документы:

товарная накладная № 20 от 12.01.2006 и счет-фактура № 20 от 12.01.2006;

товарная накладная № 69 от 02.02.2006 и счет-фактура № 69 от 02.02.2006;
товарная накладная № 123 от 27.02.2006 и счет-фактура № 123 от 27.02.2006;
товарная накладная № 174 от 23.03.2006 и счет-фактура № 174 от 23.03.2006;
товарная накладная № 201 от 04.04.2006, а также счет-фактура № 201 от 04.04.2006;
товарная накладная № 261 от 10.05.2006 и счет-фактура № 261 от 10.05.2006;
товарная накладная № 325 от 14.06.2006 и счет-фактура № 324 от 14.06.2006;
товарная накладная № 29 от 29.01.2007 и счет-фактура № 29 от 29.01.2007;

Комиссией было установлено, что во всех счетах-фактурах, полученных ИП Волковой Н.Н., в соответствии с пунктом 5 статьи 169 Налогового кодекса Российской Федерации содержится информация о стране происхождения товара и номере таможенной декларации. В то время как в счетах-фактурах, на основании которых ООО «Диамант компани» был принят товар по вышеуказанному договору поставки, заключенному между ИП Волковой Н.Н. и ООО «Диамант компани», информация о стране происхождения товара и номере таможенной декларации отсутствует.

Кроме того, Красноярским УФАС России была проведена проверка ООО «Диамант компани». При проведении проверки было установлено, что ООО «Диамант компани» зарегистрировано за основным государственным регистрационным номером 1102468040344.

Общество осуществляет следующие виды экономической деятельности:

- розничная торговля косметическими и парфюмерными товарами, кроме мыла;
- производство парфюмерных и косметических средств,
- оптовая торговля парфюмерными и косметическим товарами;
- розничная торговля туалетным и хозяйственным мылом.

Свою деятельность общество осуществляет по адресу г. Красноярск, ул. Сурикова, 12, офис 303.

При проведении проверки было установлено, что ООО «Диамант компани» осуществляет, в том числе, и реализацию продукции, маркированной товарным знаком IBD. В момент проведения проверки к продаже была предложена следующая продукция, маркированная товарным знаком IBD:

IBD Builder Gel 56 gramm, дата изготовления 06.2007 в количестве 3 штук, а также IBD Builder Gel 56 gramm информация о свойствах, дате изготовления, изготовителе и сроке годности на продукции отсутствовала;

IBD Builder Gel Clear 56 мл в количестве 3 единиц, с датой изготовления 06.2007, информация о сроке годности отсутствовала;

IBD French X-treme Builder Gel white, 56 мл – ярко-белый конструирующий гель, в

количестве 2 единиц дата изготовления 06.2007 информация о сроке годности на продукции также отсутствовала;

IBD French X-treme Gel White, 14 мл – ярко-белый конструирующий гель в количестве 2 единиц, на которых информация на русском языке о свойствах, дате изготовления, сроке годности, изготовителе, месте изготовления, дистрибьюторе на упаковке отсутствовала;

IBD Clear Gel, 14 мл – прозрачный укрепляющий гель в количестве 3 единиц дата изготовления указана 06.2007;

IBD Builder Gel Pink, 14 мл-розовый конструирующий гель в количестве 2 единиц, на одном экземпляре продукции имеется информация о дате изготовления 06.2007 на другом информация на русском языке о дате изготовления, свойствах, сроке годности, изготовителе, дистрибьюторе отсутствовала;

IBD Soak off Clear Gel, 14 мл.- гель глянцевый мягкий в количестве 3 единиц на которых отсутствует информация на русском языке об изготовителе, свойствах, дате изготовления, сроке годности, дистрибьюторе отсутствует;

IBD Ultra Seal Clear, 14 мл.-прозрачный ультра-закрепляющий гель в количестве 4 единиц с датой изготовления 06.2007;

IBD Intense Sel, 14 мл- усиленный закрепитель в количестве 2 единиц с датой изготовления 06.2007

IBD Bonder Gel, 14 мл –бондер гель в количестве 3 единиц. На двух экземплярах информация она русском языке о свойствах, дате изготовления, сроке годности, изготовителе, дистрибьюторе отсутствует, на третьем экземпляре имеется информация о дате изготовления 06.2007.

Также продукция, маркированная товарным знаком IBD, была обнаружена и в складском помещении по адресу г. Красноярск, ул. Сурикова, 12, офис 303. На всей продукции, маркированной товарным знаком IBD, отсутствует информация о сроке годности продукции.

Как следует из статьи 470 Гражданского кодекса Российской Федерации, товар, который продавец обязан передать покупателю, должен соответствовать требованиям, предусмотренным [статьей 469](#) Гражданского кодекса Российской Федерации, в момент передачи покупателю, если иной момент определения соответствия товара этим требованиям не предусмотрен договором купли-продажи, и в пределах разумного срока должен быть пригодным для целей, для которых товары такого рода обычно используются.

Статьей 472 Гражданского кодекса Российской Федерации установлено, законом или в установленном им порядке может быть предусмотрена обязанность определять срок, по истечении которого товар считается непригодным для использования по назначению (срок годности).

Товар, на который установлен срок годности, продавец обязан передать покупателю с таким расчетом, чтобы он мог быть использован по назначению до истечения срока годности, если иное не предусмотрено договором.

В соответствии с пунктом 4 статьи 5 Закона РФ от 07.02.1992 N 2300-1 «О защите прав потребителей» (далее – Закон «О защите прав потребителей») на продукты питания, парфюмерно-косметические товары, медикаменты, товары бытовой химии и иные подобные товары (работы) изготовитель (исполнитель) обязан устанавливать срок годности - период, по истечении которого товар (работа) считается непригодным для использования по назначению.

Согласно пункту 5 статьи 5 Закона «О защите прав потребителей» продажа товара (выполнение работы) по истечении установленного срока годности, а также товара (выполнение работы), на который должен быть установлен срок годности, но он не установлен, запрещается.

Как следует из СанПиН 1.2.681-97. 1.2. Гигиена, токсикология, санитария. Гигиенические требования к производству и безопасности парфюмерно-косметической продукции. Санитарных правил и норм, утвержденных Постановлением Главного государственного санитарного врача РФ от 20.11.1997 N 26, под парфюмерно-косметической продукцией понимаются средства (вещества или препараты), предназначенные для нанесения на тело человека с целью очищения, устранения запаха, защиты, придания привлекательного внешнего вида.

При проведении проверки ООО «Диамант компани» Красноярским УФАС России требованием о предоставлении документов (информации) от 14.02.2012, полученным генеральным директором ООО «Диамант компани» <...>, в том числе была запрошена следующая информация: все документы, относящиеся к продукции маркированной товарным знаком IBD, включая документы, относящиеся к качеству, сроку годности, в том числе сертификаты, сертификаты соответствия, документы, предусмотренные законодательством о техническом регулировании. Однако в ходе проведения проверки указанные документы представлены не были.

При рассмотрении дела определением о назначении к рассмотрению дела № 696-14-11 у ООО «Диамант компани» были запрошены документы, относящиеся к продукции, приобретенной у ИП Волковой Н. Н. на основании договора на поставку продукции (товаров) RUE_2011_001 от 19 августа 2011 года.

Указанные документы не были представлены при рассмотрении дела, несмотря на то, что ООО «Диамант компани» должно было располагать указанными материалами. Данный вывод следует из письменных объяснений ИП Волковой Н.Н. от 05 апреля 2012 года, в соответствии с которыми к счет-фактуре № 00000004 от 19.08.2011 были приложены сертификаты соответствия.

Определением об отложении рассмотрения дела от 16.03.2012 у ООО «Диамант компани» и ООО «Студия Виктори» были запрошена информация о сроках годности, установленных для продукции, маркированной товарным знаком IBD.

ООО «Диамант компани» было предоставлено письмо автономной некоммерческой организации по сертификации продукции товаров и услуг «Эксимтест», адресованное ИП Волковой Н.Н. (исх. № 542 от 18.10.2011) в котором указано, что средства косметические торговой марки IBD производимые American Internesh Industries USA, для ухода за ногтями: скульптурные, конструирующие и цветные УФ гели в ассортименте, ОКП 915860 – срок годности не ограничен. Важно, отмечает производитель, соблюдать условия хранения и не допускать попадания УФ лучей.

Комиссия, рассмотрев указанный документ, считает необходимым отметить следующее. В письме в качестве производителя указан American Internesh Industries USA, в то время, как производителем рассматриваемой продукции является American International Industries, во-вторых, не представлены документы, подтверждающие вывод, изложенный в письме.

В связи с этим письмо автономной некоммерческой организации по сертификации продукции товаров и услуг «Эксимтест» доказательственного значения не имеет, ввиду его не соответствия признакам относимости к рассматриваемым фактам и достоверности.

ООО «Студия Виктори» представило информацию, согласно которой в период с 2005 по 2008 год срок годности реализуемой продукции определялся регламентом производителя, составлял не более 1 года и устанавливался в сертификатах соответствия (декларациях). В подтверждение представлен сертификат соответствия с указанием срока действия.

Кроме того, в части 2 статьи 28 Федерального закона от 27.12.2002 N 184-ФЗ «О техническом регулировании» указано на обязанность приостанавливать или прекращать реализацию продукции, если срок действия сертификата соответствия или декларации о соответствии истек.

Сертификаты, представленные в материалы дела ИП Волковой Н.Н. со сроком действия с 2005 года по 2008 год, в момент проведения проверки ООО «Диамант компани» прекратили свое действие.

Также в материалы дела был представлен ответ, полученный от производителя продукции American International Industries, из которого следует, что с конца 2008 года продукция, маркированная товарным знаком IBD, претерпела изменения, в том числе серийный номер изделия проставлялся на каждом продукте на дне банки/бутылки (до этого срок годности продукции считался 12 месяцев).

Следовательно, ООО «Диамант компани» в момент проведения проверки управлением (декабрь 2011-февраль 2012) предлагало к продаже и реализовывало продукцию, на которой указана дата изготовления - июнь 2007 года, срок годности которой истек.

Согласно положениям [статьи 4](#) Федерального закона «О защите конкуренции» для целей соответствующего правового регулирования значимы, в частности, следующие правовые дефиниции: товар - объект гражданских прав (в том числе работа, услуга, включая финансовую услугу), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот; взаимозаменяемые товары - товары, которые могут быть сравнимы по их функциональному назначению, применению, качественным и техническим характеристикам, цене и другим параметрам таким образом, что приобретатель действительно заменяет или готов заменить один товар другим при потреблении (в том числе при потреблении в производственных целях); товарный рынок - сфера обращения товара (в том числе товара иностранного производства), который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров (далее - определенный товар), в границах которой (в том числе географических) исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами;

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;
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 ([пункты 1, 3, 4, 7, 9](#)).

В соответствии с пунктом 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.

Согласно пункту 9 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции» под недобросовестной конкуренцией понимаются 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.

Из приведенных норм следует, что для квалификации совершенного деяния в качестве указанного правонарушения необходимо наличие следующих фактов:

1. лицо, совершившее данное деяние, обладает признаком хозяйствующего субъекта;
2. его действия противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости;
3. направленность действий на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности;
4. совершенные действия могли причинить убытки либо нанести ущерб деловой репутации другого хозяйствующего субъекта.

Пунктом 5 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции» установлено, что 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

ООО «Диамант компани» является коммерческой организацией, поскольку учреждено в организационно-правой форме общества с ограниченной ответственностью и его деятельность направлена на получение прибыли.

Свою деятельность общество осуществляет по адресу город Красноярск, улица Сурикова, 12 офис 303, где выставляет, в том числе продукцию, маркированную товарным знаком IBD. Выставление товара (публичное предложение к продаже) в месте продажи является в соответствии с пунктом 2 статьи 494 ГК РФ публичной офертой

Публичная оферта, а также продажа продукции с истекшим сроком годности и отсутствием информации для его потребителей, противоречит действующему законодательству, а также требованиям добросовестности.

В соответствии с частью 1 статьи 2 Гражданского кодекса Российской Федерации под предпринимательской деятельностью понимается самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном [законом](#) порядке.

Осуществляя незаконное публичное предложение к продаже и продажу товара с истекшим сроком годности и не информируя о данном факте потребителей указанной продукции, ООО «Диамант компани» получает преимущества, поскольку наличие подобной информации могло привести к отказу потребителя от приобретения такого товара у ООО «Диамант компани», а также у ООО «Диамант компани» отсутствуют риски предпринимательской деятельности. Такие действия направлены на получение обществом прибыли, которая не могла бы быть получена при соблюдении требования о недопустимости продажи товара с истекшим сроком годности.

Такие действия также могут причинить убытки лицам, осуществляющим реализацию аналогичной продукции на законных основаниях, в частности ООО «Виктори Красноярск», поскольку в установленном законом порядке продукция с истекшим сроком годности не могла быть предложена к реализации и реализована потребителям. Учитывая, что в рассматриваемый период реализовывать продукцию в пределах срока годности, маркированную товарным знаком IBD, на территории города Красноярска, могло исключительно ООО «Виктории Красноярск», то ООО «Виктории Красноярск» могло лишиться доходов от продажи такой продукции тем покупателям, которым ООО «Диамант компани» публично незаконно предлагало реализовать и реализовывало продукцию, маркированную товарным знаком IBD. То есть ООО «Виктори Красноярск» могло лишиться доходов от продажи продукции данным покупателям, которые лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота.

Отсутствие на реализуемой ООО «Диамант компани» продукции, маркированной товарным знаком IBD, информации на русском языке указывает на несоблюдение обществом пункта 1 постановления Правительства РФ от 15.08.1997 N 1037 "О мерах по обеспечению наличия на ввозимых на территорию Российской Федерации непродовольственных товарах информации на русском языке", согласно которому с 1 июля 1998 г. запрещается продажа на территории Российской Федерации импортных непродовольственных товаров без информации о них на русском языке.

Информация о непродовольственных товарах с учетом их вида и особенностей должна содержать следующие сведения на русском языке:

наименование товара;

наименование страны, фирмы - изготовителя (наименование фирмы может быть обозначено буквами латинского алфавита);

назначение (область использования), основные свойства и характеристики;

правила и условия эффективного и безопасного использования;

иные сведения о товарах в соответствии с законодательством Российской Федерации, требованиями государственных стандартов к отдельным видам непродовольственных товаров и правилами их продажи.

Информация должна быть размещена на упаковке или этикетке товара, изложена в технической (эксплуатационной) документации, прилагаемой к товару, листках - вкладышах к каждой единице товара или иным способом, принятым для отдельных видов товаров.

Кроме того, статьей 10 Закона РФ «О защите прав потребителей» предусмотрено, что изготовитель (исполнитель, продавец) обязан своевременно предоставлять потребителю необходимую и достоверную информацию о товарах (работах, услугах), обеспечивающую возможность их правильного выбора. По отдельным видам товаров (работ, услуг) перечень и способы доведения информации до потребителя устанавливаются Правительством Российской Федерации.

Информация о товарах (работах, услугах) в обязательном порядке должна содержать:

наименование технического регламента или иное установленное законодательством Российской Федерации о техническом регулировании и свидетельствующее об обязательном подтверждении соответствия товара обозначение;

сведения об основных потребительских свойствах товаров (работ, услуг), в отношении продуктов питания сведения о составе (в том числе наименование использованных в процессе изготовления продуктов питания пищевых добавок, биологически активных добавок, информация о наличии в продуктах питания компонентов, полученных с применением [генно-инженерно-модифицированных организмов](#), в случае, если содержание указанных организмов в таком компоненте составляет более девяти десятых процента), пищевой ценности, назначении, об условиях применения и хранения продуктов питания, о способах изготовления готовых блюд, весе (объеме), дате и месте изготовления и упаковки (расфасовки) продуктов питания, а также сведения о противопоказаниях для их применения при отдельных заболеваниях. [Перечень](#) товаров (работ, услуг), информация о которых должна содержать противопоказания для их применения при отдельных заболеваниях, утверждается Правительством Российской Федерации;

цену в рублях и условия приобретения товаров (работ, услуг), в том числе при предоставлении кредита размер кредита, полную сумму, подлежащую выплате потребителем, и график погашения этой суммы;

гарантийный срок, если он установлен;

правила и условия эффективного и безопасного использования товаров (работ, услуг);

информацию об энергетической эффективности товаров, в отношении которых требование о наличии такой информации определено в соответствии с [законодательством](#) об энергосбережении и о повышении энергетической эффективности;

срок службы или срок годности товаров (работ), установленный в соответствии с настоящим Законом, а также сведения о необходимых действиях потребителя по истечении указанных сроков и возможных последствиях при невыполнении таких действий, если товары (работы) по истечении указанных сроков представляют опасность для жизни, здоровья и имущества потребителя или становятся непригодными для использования по назначению;

адрес (место нахождения), фирменное наименование (наименование) изготовителя (исполнителя, продавца), уполномоченной организации или уполномоченного индивидуального предпринимателя, импортера;

информацию об обязательном подтверждении соответствия товаров (работ, услуг), указанных в пункте 4 [статьи 7](#) настоящего Закона;

информацию о правилах продажи товаров (выполнения работ, оказания услуг);

указание на конкретное лицо, которое будет выполнять работу (оказывать услугу), и информацию о нем, если это имеет значение, исходя из характера работы (услуги);

указание на использование фонограмм при оказании развлекательных услуг исполнителями музыкальных произведений.

Также Комиссия установила следующие факты.

ООО «Диамант компани» в качестве основания приобретения продукции, маркированной товарным знаком IBD представило договор на поставку продукции (товаров) № RUE_2011_001 от 19 августа 2011 года, заключенный между ИП Волковой Н.Н. и ООО «Диамант компани». Иных договоров представлено не было.

Из объяснений ИП Волковой Н.Н. как уже было указано, следует, что продукция, маркированная товарным знаком IBD, была приобретена у ООО «Виктори». В подтверждение указанного ИП Волковой Н.Н. была представлена вся имеющаяся документация.

Как следует из представленной документации, последний раз ИП Волковой Н.Н. продукция была приобретена 29.01.2007. В то же время при проведении проверки было установлено, что вся продукция, реализуемая ООО «Диамант компани» в момент проведения проверки, была датирована июнем 2007 года.

Данный факт исключает приобретение ООО «Диамант компани» продукции, на которой указана дата изготовления – июнь 2007 года, у ИП Волковой Н.Н., владевшей продукцией, которая приобретена и соответственно изготовлена до указанной даты.

Доказательств приобретения продукции ООО «Диамант компании» с датой изготовления – июнь 2007 у лица, которое владеет и распоряжается ею на законных основаниях, в материалы дела не представлены.

Согласно [подпункту 14 пункта 1 статьи 1225](#) Гражданского кодекса Российской Федерации товарный знак является средством индивидуализации, которому предоставлена правовая охрана.

Правообладатель может по своему усмотрению разрешать или запрещать другим лицам использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации ([пункт 1 статьи 1229](#) Гражданского кодекса Российской Федерации).

В силу [пункта 1 статьи 1477](#) Гражданского кодекса Российской Федерации на товарный знак, то есть на обозначение, служащее для индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей, признается исключительное право, удостоверяемое свидетельством на товарный знак.

Товарный знак служит средством индивидуализации производимых товаров, позволяет покупателю отождествлять маркированный товар с конкретным производителем, вызывает определенное представление о продукции.

В силу [статьи 1484](#) Гражданского кодекса Российской Федерации лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака в соответствии со [статьей 1229](#) Гражданского кодекса Российской Федерации любым не противоречащим закону способом (исключительное право на товарный знак), в том числе способами, указанными в [пункте 2 данной статьи](#). Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на товарный знак. Исключительное право на товарный знак может быть осуществлено для индивидуализации товаров, работ или услуг, в отношении которых товарный знак зарегистрирован, в частности, путем размещения товарного знака на товарах. 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.

На основании [пункта 1 статьи 1515](#) Гражданского кодекса Российской Федерации товары, этикетки, упаковки товаров, на которых незаконно размещены товарный знак или сходное с ним до степени смешения обозначение, являются контрафактными.

В соответствии со статьей 14.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена ответственность за незаконное использование чужого [товарного знака, знака обслуживания, наименования места происхождения товара](#) или сходных с ними обозначений для однородных товаров. Такое нарушение влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от одной тысячи пятисот до двух тысяч рублей с [конфискацией](#) предметов, содержащих незаконное воспроизведение товарного знака, знака обслуживания, наименования места происхождения товара; на должностных лиц - от десяти тысяч до двадцати тысяч рублей с конфискацией предметов, содержащих незаконное воспроизведение товарного знака, знака обслуживания, наименования места

происхождения товара; на юридических лиц - от тридцати тысяч до сорока тысяч рублей с конфискацией предметов, содержащих незаконное воспроизведение товарного знака, знака обслуживания, наименования места происхождения товара.

Кром того, в статье 14.8 КоАП установлена административная ответственность за нарушение права потребителя на получение необходимой и достоверной информации о реализуемом товаре (работе, услуге), об изготовителе, о продавце, об исполнителе и о [режиме](#) их работы

Составлять протоколы об административном правонарушении, предусмотренном статьями 14.8, 14.10 КоАП, в соответствии с пунктом 63 части 2 статьи 28.3, частью 1 статьи 23.49, частью 1 статьи 28.3 КоАП уполномочены должностные лица органов, осуществляющих функции по контролю и надзору в сфере защиты прав потребителей и потребительского рынка.

На основании изложенного Комиссия приходит к выводам:

1) об отсутствии оснований для прекращения рассмотрения дела.

2) о наличии нарушения пункта 2 части 1 статьи 14 Федерального закона «О защите конкуренции» в действиях ООО «Диамант компании», выразившихся во введении в заблуждение в отношении характера, способа и места производства, потребительских свойств, качества и количества товара или в отношении его производителей путем публичной оферты и реализации товара, маркированного товарным знаком IBD, с истекшим сроком годности и с отсутствием информации о сроке годности.

3) о наличии оснований для выдачи предписания о прекращении недобросовестной конкуренции, в соответствии с которым ООО «Диамант компании» надлежит с момента получения предписания прекратить недобросовестную конкуренцию, выразившуюся в публичной оферте и в реализации товара, маркированного товарным знаком IBD, с истекшим сроком годности и с отсутствием информации о сроке годности. С этой целью ООО «Диамант компани» надлежит в установленный предписанием срок не допускать публичное предложение к продаже и реализацию на территории города Красноярска и Красноярского края товара, маркированного товарным знаком IBD, с истекшим сроком годности и с отсутствием информации о сроке годности.

4) о наличии оснований для принятия антимонопольным органом других мер по обеспечению конкуренции, а именно для передачи материалов в орган, уполномоченный составлять протокол об административном правонарушении, предусмотренном статьями 14.8, 14.10 КоАП.

Учитывая изложенное, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, статьей 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия по рассмотрению дела о нарушениях антимонопольного законодательства

РЕШИЛА:

1. Признать ООО «Диамант компани» нарушившим пункт 2 части 1 статьи 14 Федерального закона «О защите конкуренции».

2. Выдать ООО «Диамант компани» предписание о прекращении недобросовестной конкуренции.

3. Направить материалы дела в органы, осуществляющие функции по контролю и надзору в сфере защиты прав потребителей и потребительского рынка и уполномоченные составлять протокол об административном правонарушении, предусмотренном статьями 14.8, 14.10 КоАП.

В соответствии с частью 2.6 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях невыполнение в установленный срок законного решения, предписания федерального антимонопольного органа, его территориального органа о прекращении нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от восьми тысяч до двенадцати тысяч рублей либо дисквалификацию на срок до трех лет; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Председатель Комиссии

Е.А. Лужбин

Члены Комиссии

В.А. Денк

Е.В. Амосова

ООО «Диамант компани»

660047, г. Красноярск,
ул. Сурикова, 12, офис 303

ПРЕДПИСАНИЕ № 696-14-11 О ПРЕКРАЩЕНИИ НЕДОБРОСОВЕСТНОЙ КОНКУРЕНЦИИ

«04» июля 2012 года
Красноярск

г.

Комиссия Красноярского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: председатель Комиссии – Лужбин Е.Л., заместитель руководителя управления, члены комиссии – Денк В.А., начальник

отдела антимонопольного контроля, Амосова Е.В., ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения от 04.07.2012 по делу № 696-14-11 о нарушении ООО «Диамант компани» пункта 2 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26 июля 2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

ООО «Диамант компани» надлежит с момента получения настоящего предписания прекратить недобросовестную конкуренцию, выразившуюся во введении в заблуждение в отношении характера, способа и места производства, потребительских свойств, качества и количества товара или в отношении его производителей путем публичной оферты и реализации товара, маркированного товарным знаком IBD, с истекшим сроком годности и с отсутствием информации о сроке годности. С этой целью ООО «Диамант компани» надлежит в установленный срок не допускать публичное предложение к продаже и реализацию на территории города Красноярска и Красноярского края товара, маркированного товарным знаком IBD, с истекшим сроком годности и с отсутствием информации о сроке годности.

Об исполнении указанного предписания ООО «Диамант компани» надлежит в течение двух недель с момента получения настоящего предписания уведомить Красноярское УФАС России с приложением соответствующих документов.

Предписание может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.

Председатель Комиссии
Лужбин

Е.Л.

Члены Комиссии

В.А. Денк

Е.В. Амосова

- [696-14-11.doc](#)