

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу № 20-14.33ч1/2015

об административном правонарушении

05 июля 2016 года

г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Руководитель управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) <...>, рассмотрев протокол об административном правонарушении № 20-14.33ч1/2015 от 04.05.2016 и материалы дела об административном правонарушении, возбужденного главным специалистом-экспертом отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией Челябинского УФАС России <...>, в отношении директор общества с ограниченной ответственностью «ЧелСнабИнвест» (далее – ООО «ЧелСнабИнвест») <...> _____ года рождения, место рождения:

_____, зарегистрирован по адресу: _____

_____, паспорт <...> серия <...> номер <...> выдан: _____

_____, дата выдачи: _____

(далее – <...>), по факту совершения административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП), в отсутствие <...>, надлежащим образом уведомленного о месте, дате и времени рассмотрения дела № 20-14.33ч1/2015 об административном правонарушении (определение исх. № 5619/08 от 05.05.2016, в соответствии с которым <...> надлежало явиться 05.07.2016 на рассмотрение дела, направлено по месту регистрации физического лица),

УСТАНОВИЛ:

Челябинским УФАС России **18 ноября 2015 года** оглашено решение по делу № **7-08/2015** о нарушении ООО «ЧелСнабИнвест» пунктов 2 и 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Решение по указанному делу изготовлено в полном объеме **30 ноября 2015 года**. Согласно части 2 статьи 49 Федерального закона «О защите конкуренции» дата изготовления решения в полном объеме считается датой его принятия.

В результате рассмотрения данного дела признаны нарушением пункта 2 части 1 статьи 14 Федерального закона «О защите конкуренции» действия ООО «ЧелСнабИнвест», выразившиеся в размещении на интернет-ресурсе

www.cheldormash.ru недостоверной информации о наличии у ООО «ЧелСнабИнвест» соглашений о реализации продукции ОАО «ММК»; нарушением пункта 4 части 1 статьи 14 Федерального закона «О защите конкуренции» действия ООО «ЧелСнабИнвест» по использованию фирменного наименования и товарного знака ОАО «ММК» путем их размещения на интернет-ресурсе www.cheldormash.ru

При рассмотрении дела № 7-08/2015 установлено следующее.

ОАО «ММК» зарегистрировано в качестве юридического лица 17.10.1992, учредителем является Фонд имущества Челябинской области. Видами деятельности ОАО «ММК» являются:

- оптовая торговля цветными металлами в первичных формах, кроме драгоценных;
- оптовая торговля черными металлами в первичных формах;
- оптовая торговля прочими машинами и оборудованием;
- хранение и складирование прочих грузов;
- прочая оптовая торговля;
- деятельность агентов по оптовой торговле черными металлами;
- организация перевозок грузов;
- оптовая торговля отходами и ломом;
- оптовая торговля топливом;
- оптовая торговля прочими промежуточными продуктами;
- оптовая торговля лесоматериалами, строительными материалами и санитарно-техническим оборудованием.

ООО «ЧелСнабИнвест» зарегистрировано в качестве юридического лица 23.06.2014 Инспекцией Федеральной налоговой службы по Калининскому району г. Челябинска, учредителем является физическое лицо. Видами деятельности ООО «ЧелСнабИнвест» являются:

- оптовая торговля цветными металлами в первичных формах, кроме драгоценных;
- оптовая торговля черными металлами в первичных формах;
- оптовая торговля прочими машинами и оборудованием;
- хранение и складирование, в том числе хранение и складирование прочих грузов;
- прочая оптовая торговля;

- деятельность агентов по оптовой торговле черными металлами;
- организация перевозок грузов;
- оптовая торговля отходами и ломом;
- оптовая торговля топливом;
- оптовая торговля прочими промежуточными продуктами;
- оптовая торговля лесоматериалами.

Согласно пункту 4 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции» 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.

В соответствии с пунктом 5 названной статьи 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.

Из пункта 7 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции» следует, что конкуренция – это 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.

В силу положений пунктов 4, 5, 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции ООО «ЧелСнабИнвест» и ОАО «ММК» являются хозяйствующими субъектами, осуществляющими аналогичную деятельность (оптовая торговля цветными металлами в первичных формах, кроме драгоценных, черными металлами в первичных формах, прочими машинами и оборудованием, отходами и ломом, топливом, прочими промежуточными продуктами, лесоматериалами, прочая оптовая торговля; хранение и складирование прочих грузов; деятельность агентов по оптовой торговле черными металлами; организация перевозок грузов), следовательно, являются конкурентами по отношению друг к другу.

В сети «Интернет» на главной странице интернет-ресурса www.cheldormash.ru размещалась информация, согласно которой партнерами ООО «ЧелСнабИнвест» являются: ОАО «МЕЧЕЛ», Череповецкий «СеверСталь», ОАО «ММК», Красный Октябрь, Новолипецкий МК, Каменск-Уральский МЗ, Ашинский МЗ.

На главной странице сайта www.cheldormash.ru содержится информация под

заголовком «ООО «ЧелСнабИнвест» - поставка черного металлопроката». После присутствующей на сайте информации размещено письмо на бланке ОАО «ММК» исх. № 06-154/2014 от 01.08.2014, подписанное директором по внутренним продажам Н.П. Анашковым. Подпись удостоверена печатью ОАО «ММК». Факт размещения указанной информации подтверждается актом проверки от 03.03.2015, протоколом осмотра информации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» 74 АА № 2426374 от 12.02.2015, составленным нотариусом <...>.

Приказом № ГД-234/к от 02.08.2011 <...> назначен на должность директора по внутренним продажам ОАО «ММК».

Согласно выписке из электронного журнала регистрации исходящих писем директора по внутренним продажам 01.08.2014 <...> были подписаны следующие письма:

- № ДВП-2645 в адрес ММК-луч;
- № ДВП-2646 в адрес ПК Главпродукт;
- № ДВП-2647 в адрес Продмаш;
- № ДВП-2648 в адрес Консерв-Трейд;
- № ДВП-2649 в адрес БЗМИ;
- № ДВП-2650 в адрес <...>;
- № ДВП-2651 в адрес Тяжпромарматура;
- № ДВП-2652 в адрес КТЦ Мателлоконструкция;
- № ДВП-2653 в адрес <...>;
- № ДВП-2654 в адрес МПК;
- № ДВП-2655 в адрес ТМК;
- № ДВП-2656 в адрес <...>;
- № ДВП-2657 в адрес <...>;
- № ДВП-2658 в адрес <...>;
- № ДВП-2659 в адрес <...>;
- № ДВП-2660 в адрес <...>;
- № ДВП-2661 в адрес <...>;
- № ДВП-2662 в адрес <...>;
- № ДВП-2663 в адрес <...>;
- № ДВП-2664 в адрес <...>;

- № ДВП-2665 в адрес <...>;
- № ДВП-2666 в адрес <...>;
- № ДВП-2667 в адрес КрасМК;
- № ДВП-2668 в адрес Уралтрубпром;
- № ДВП-2669 в адрес <...>;
- № ДВП-2670 в адрес ТМК.

Таким образом, в представленной ОАО «ММК» выписки из электронного журнала регистрации исходящих писем директора по внутренним продажам <...> письмо с исходящим номером 06-154/2014 01 августа 2014 года зарегистрировано не было.

Из представленной ООО «ЧелСнабИнвест» электронной переписки следует, что спорное письмо было получено от физического лица, не являющегося сотрудником ОАО «ММК».

В материалы дела не представлено документов, подтверждающих достоверность содержания письма за исх. № 06-154/2014 от 01.08.2014, размещенного в интересах ООО «ЧелСнабИнвест» на интернет-ресурсе www.cheldormash.ru, а именно: не представлено соглашения, заключенного между ООО «ЧелСнабИнвест» и ОАО «ММК», о реализации продукции последнего; документов, подтверждающих, что ООО «ЧелСнабИнвест» является представителем ОАО «ММК»; документов, согласно которым ОАО «ММК» оказывает поддержку ООО «ЧелСнабИнвест» при его участии в тендерах и при заключении контрактов на поставку производимой Заявителем продукции.

Вместе с тем, письмо ОАО «ММК», размещенное на сайте www.cheldormash.ru, содержит товарный знак по свидетельству № 21618, исключительными правами на который обладает Заявитель.

У ООО «ЧелСнабИнвест» отсутствует разрешение ОАО «ММК» на использование зарегистрированного Заявителем товарного знака, или обозначения, схожего до степени смешения с такими товарными знаком. Указанное обстоятельство подтверждается отсутствием в материалах заключенных между Заявителем и ООО «ЧелСнабИнвест» договора об отчуждении исключительного права на товарный знак (в порядке статьи 1488 ГК РФ) или лицензионного договора о предоставлении права использования товарного знака (в порядке статьи 1489 ГК РФ).

В соответствии с частью 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.

Согласно пункту 1 статьи 1484 ГК РФ лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака любым не противоречащим закону способом, в том числе способами, указанными в законе.

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, в том числе на этикетках, упаковках товаров, которые производятся, предлагаются к продаже, продаются, демонстрируются на выставках и ярмарках или иным образом вводятся в гражданский оборот на территории Российской Федерации, либо хранятся или перевозятся с этой целью, либо ввозятся на территорию Российской Федерации;

при выполнении работ, оказании услуг;

на документации, связанной с введением товаров в гражданский оборот;

в предложениях о продаже товаров, о выполнении работ, об оказании услуг, а также в объявлениях, на вывесках и в рекламе;

в сети «Интернет», в том числе в доменном имени и при других способах адресации.

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 возникает вероятность смешения.

Действие исключительного права на товарный знак распространяется на всю территорию Российской Федерации (статья 1479 ГК РФ).

В статьях 1252, 1515 ГК РФ установлена ответственность за незаконное использование чужого товарного знака.

По смыслу перечисленных правовых норм, подлежащим запрету незаконным использованием товарного знака является использование лицом обозначения:

сходного до степени смешения с зарегистрированным товарным знаком правообладателя;

в отношении товаров, для индивидуализации которых товарный знак зарегистрирован, или однородных товаров;

в отсутствие разрешения правообладателя.

Размещенная на сайте www.cheldormash.ru информация с использованием товарного знака Заявителя о наличии партнерских отношений между ООО «ЧелСнабИнвест» и ОАО «ММК» может способствовать увеличению объемов реализации металлопродукции ООО «ЧелСнабИнвест» и привести к увеличению количества контрагентов и получаемой прибыли по сравнению с аналогичными показателями при воздержании от указанных действий.

Согласно статье 10 bis «Парижской конвенции по охране промышленной собственности» от 20.03.1883 подлежат запрету все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или

промышленной или торговой деятельности конкурента, а также указания или утверждения, использование которых при осуществлении коммерческой деятельности может ввести общественность в заблуждение относительно характера, способа изготовления, свойств, пригодности к применению или количества товаров.

В силу части 4 статьи 15 Конституции Российской Федерации международные договоры Российской Федерации являются составной частью ее правовой системы. СССР подписал Конвенцию 12.10.1967, Российская Федерация как правопреемник СССР является государством участником конвенции (часть 3 статьи 1 Федерального закона от 15.07.1995 № 101-ФЗ «О международных договорах Российской Федерации»).

Согласно пункту 9 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции» недобросовестная конкуренция – это 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.

В соответствии с частью 1 статьи 14 Федерального закона «О защите конкуренции» недобросовестная конкуренция не допускается, в том числе распространение ложных, неточных или искаженных сведений, которые могут причинить убытки хозяйствующему субъекту либо нанести ущерб его деловой репутации; продажа, обмен или иное введение в оборот товара, если при этом незаконно использовались результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ, услуг.

В действиях ООО «ЧелСнабИнвест» содержатся все признаки недобросовестной конкуренции, указанные в пункте 9 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции»:

1. Действия ООО «ЧелСнабИнвест» направлены на получение преимуществ над конкурентом, поскольку могут способствовать привлечению потребителей к товарам ООО «ЧелСнабИнвест» и их оттоку от товаров, реализуемых ОАО «ММК».
2. Такие действия противоречат требованиям действующего законодательства, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости.
3. Действия ООО «ЧелСнабИнвест» способны привести к снижению размера получаемой прибыли ОАО «ММК» по отношению к уровню прибыли при воздержании ООО «ЧелСнабИнвест» от указанных действий (упущенная выгода).

Поводом к возбуждению настоящего дела об административном правонарушении, на основании части 1.2 статьи 28.1 КоАП РФ является принятие комиссией Челябинского УФАС России решения по делу № 7-08/2015, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства (исх. № 18079/08 от 30.11.2015) (размещено в сети Интернет на официальном сайте Челябинского

УФАС России www.chel.fas.gov.ru).

Срок давности привлечения к административной ответственности за административное правонарушение, предусмотренное частью 1 статьи 14.33 КоАП РФ, составляет один год со дня вступления в силу решения комиссии антимонопольного органа, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации (части 1, 6 статьи 4.5 КоАП РФ).

Решение по делу № 7-08/2015, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства, изготовлено в полном объеме 30.11.2015, соответственно, срок привлечения к административной <...> истекает 30.11.2016.

Согласно части 1 статьи 37 Федерального закона «О защите конкуренции» коммерческие организации за нарушение антимонопольного законодательства несут ответственность, предусмотренную законодательством Российской Федерации.

В силу части 3 статьи 2.1 КоАП РФ назначение административного наказания юридическому лицу не освобождает от административной ответственности за данное правонарушение виновное физическое лицо, равно как и привлечение к административной ответственности физического лица не освобождает от административной ответственности за данное правонарушение юридическое лицо.

В соответствии с примечанием к статье 2.4. КоАП РФ руководители организаций, совершившие административное правонарушение в связи с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций несут административную ответственность как должностные лица.

Директором ООО «ЧелСнабИнвест» с 23.06.2014 является <...>, что подтверждается сведениями, содержащимися в едином государственном реестре юридических лиц, и приказом № 1 о вступлении в должность генерального директора ООО «ЧелСнабИнвест» от 23.06.2014.

В отношении указанного лица 04.05.2016 должностным лицом Челябинского УФАС России составлен протокол об административном правонарушении № 20-14.33ч1/2015.

В соответствии со статьей 2.4 КоАП РФ должностное лицо подлежит административной ответственности в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

<...>, являясь директором ООО «ЧелСнабИнвест», осуществляет руководство организацией, следовательно несет ответственность за нарушения, допущенные обществом в ходе осуществления хозяйственной деятельности.

<...> совершил административное правонарушение в связи с ненадлежащим исполнением своих организационно-распорядительных функций.

Указанное должностное лицо могло обеспечить соблюдение требований антимонопольного законодательства, но им не были приняты все зависящие от него меры, в том числе по контролю за размещаемой на интернет-ресурсе

www.cheldormash.ru информации о наличии у ООО «ЧелСнабИнвест» соглашений о реализации продукции ОАО «ММК» и использовании зарегистрированного ОАО «ММК» товарного знака без согласия правообладателя.

Таким образом, <...> ненадлежаще исполнены должностные обязанности.

При таких обстоятельствах директор ООО «ЧелСнабИнвест» <...> признается виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.33 КоАП РФ.

Обстоятельств, исключающих вину <...> в совершении данного административного правонарушения, а также обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении при совершении данного административного правонарушения не установлено.

Обстоятельств, смягчающих или отягчающих административную ответственность, предусмотренных статьями 4.2 и 4.3 КоАП РФ, не установлено.

С учетом изложенного, <...> может быть назначено минимальное наказание, предусмотренное санкцией части 1 статьи 14.33 КоАП, а именно – административный штраф в размере двенадцати тысяч рублей.

Руководствуясь статьями 23.48, 29.9, а также частью 2 статьи 14.33 КоАП,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать директора ООО «ЧелСнабИнвест» <...> виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.33 КоАП РФ.

2. Применить к директору ООО «ЧелСнабИнвест» <...> административное наказание в виде административного штрафа за недобросовестную конкуренцию по части 1 статьи 14.33 КоАП РФ в размере 12 000 (двенадцати тысяч) рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, 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 КоАП РФ.

Сумма штрафа должна быть перечислена в доход федерального бюджета по следующим реквизитам: КБК 16111602010016000140 ОКТМО 75701000 на счет органа федерального казначейства: УФК по Челябинской области (для Челябинского УФАС России) ГРКЦ ГУ Банка России по Челябинской области, БИК 047501001, р/с 40101810400000010801, ИНН 7453045147, КПП 745301001.

В силу 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.

Согласно части 5 статьи 32.2 КоАП РФ при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, и информации об уплате административного штрафа в Государственной информационной системе о государственных и муниципальных платежах, по истечении срока, указанного в части 1 или 1.1 настоящей статьи, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют в течение десяти суток, а в случае, предусмотренном частью 1.1 настоящей статьи, в течение одних суток постановление о наложении административного штрафа с отметкой о его неуплате судебному приставу-исполнителю для исполнения в порядке, предусмотренном федеральным законодательством.

Согласно части 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, но не менее одной тысячи рублей, либо административный арест на срок до пятнадцати суток, либо обязательные работы до пятидесяти часов.

В соответствии с частью 7 статьи 21 Федерального закона Российской Федерации от 02.10.2007 № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве» постановление о наложении штрафа может быть предъявлено к исполнению в течение двух лет со дня их вступления в законную силу.

В соответствии с частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в течение 10 (десяти) суток со дня вручения или получения копии постановления в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в районный суд с учетом местожительства должностного лица и юрисдикции антимонопольного органа.

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.

После уплаты штрафа просим представить в Челябинское УФАС России копию платежного документа (факс (351) 263-18-39; электронная почта: to74@fas.gov.ru).