

**ПОСТАНОВЛЕНИЕ**  
**по делу № 1 14.33/9-12 об административном правонарушении**

Я, заместитель руководителя ФАС России Кашеваров А.Б., рассмотрев в присутствии представителя ЗАО «НПЦ «Оптика» <...> (доверенность от 03.02.2012), протокол и материалы дела № 1 14.33/9-12 об административном правонарушении, возбужденного в отношении ЗАО «НПЦ «Оптика» (143965, Московская область, г. Реутов, ул. Молодежная, 1. ОГРН 1095012002810, ИНН/КПП 5012055067/504101001),

**У С Т А Н О В И Л:**

ЗАО «НПЦ «Оптика» зарегистрировано 03.07.2009 МИФНС № 20 по Московской области, является хозяйствующим субъектом и осуществляет деятельность по введению в гражданский оборот на территории Российской Федерации извещателей охранных линейных волоконно-оптических ИО 212-2 «ВОРОН-2М-С-РХ». ООО «Прикладная радиофизика» зарегистрировано 15.08.2008 ИФНС по г. Ногинску Московской области и является правообладателем комбинированного товарного знака с охраняемым словесным элементом «ВОРОН», зарегистрированным по свидетельству № 257599 с датой приоритета от 23.12.2002, правовая охрана которого распространяется на товары 09 класса МКТУ – приборы для сигнализации, контроля (проверки), сигнализация световая. ООО «Прикладная радиофизика» является хозяйствующим субъектом и осуществляет деятельность по производству и введению в гражданский оборот на территории Российской Федерации периметровых средств обнаружения, в частности извещателей охранных линейных волоконно-оптических под наименованием ИО 212-2 «ВОРОН-2М-С» с использованием товарного знака по свидетельству № 257599. С 2002 года производство извещателей охранных линейных волоконно-оптических под наименованием ИО 212-2 «ВОРОН-2М-С» осуществлялось ЗАО «НПО Прикладная радиофизика-ОС». При этом ООО «Прикладная радиофизика» входит в одну группу лиц с ЗАО «НПО Прикладная радиофизика-ОС» в соответствии с пунктами 1 и 2 части 1 статьи 9 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в связи с тем, что <...> имеет в силу своего участия в данных хозяйствующих субъектах более чем пятьдесят процентов общего количества голосов, приходящихся на голосующие акции (доли) в их уставном (складочном) капитале, а также в связи с осуществлением <...> функций единоличного исполнительного органа данных хозяйствующих субъектов.

В справке ФГУ ФИПС, представленной Федеральной службой по интеллектуальной собственности в качестве приложения к письму от 27.01.11 №02/34-291/41, указано, что в соответствии с пунктом 14.4.2. Правил составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания, утвержденных приказом Роспатента от 05.03.2003 №32, обозначение ИО 212-2 «ВОРОН-2М-С-РХ» является сходным до степени смешения с товарным знаком по свидетельству №257599, поскольку ассоциируется с ним в целом ввиду семантического тождества общих словесных элементов «ВОРОН».

Согласно пункту 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» не допускается недобросовестная конкуренция, выраженная в форме продажи, обмена или иного введения в оборот товара, если при этом незаконно использовались результаты интеллектуальной деятельности и

приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции работ и услуг.

Решением Комиссии ФАС России от 10.01.2012 по делу № 1 14/82-11 о нарушении антимонопольного законодательства действия ЗАО «НПЦ «Оптика» на товарном рынке технических средств охраны Российской Федерации, выраженные во введении в гражданский оборот на территории Российской Федерации извещателей охранных линейных волоконно-оптических ИО 212-2 «ВОРОН-2М-С-РХ» с незаконным использованием товарного знака по свидетельству № 257599, правообладателем которого является ООО «Прикладная радиофизика», были признаны актом недобросовестной конкуренции в соответствии с пунктом 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции». Согласно части 2 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ) недобросовестная конкуренция, выразившаяся во введении в оборот товара с незаконным использованием результатов интеллектуальной деятельности и приравненных к ним 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.

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

ЗАО «НПЦ «Оптика» имело возможность при введении в гражданский оборот на территории Российской Федерации извещателей охранных линейных волоконно-оптических ИО 212-2 «ВОРОН-2М-С-РХ» не использовать обозначение, сходное до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 257599, правообладателем которого является ООО «Прикладная радиофизика», однако ЗАО «НПЦ «Оптика» такие действия не предприняло. Таким образом, вина ЗАО «НПЦ «Оптика» в совершенном административном правонарушении установлена. Согласно части 3 статьи 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания юридическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность ЗАО «НПЦ «Оптика» за совершенное административное правонарушение, не установлено. В силу пункта 2 части 1 статьи 4.2 КоАП РФ обстоятельством, смягчающим административную ответственность, признается добровольное прекращение противоправного поведения лицом, совершившим административное правонарушение.

ЗАО «НПЦ «Оптика» в материалы дела № 1 14/82-11 о нарушении антимонопольного законодательства был представлен приказ от 31.12.2010 № 16/1, подписанный его <...> о приостановке выпуска извещателя охранного линейного волоконно-оптического ИО 212-2 «ВОРОН-2М-С-РХ» и о начале выпуска оптоволоконного комплекса охранной сигнализации «ГРИКОН», а также справку об отсутствии у ЗАО «НПЦ «Оптика» выручки от деятельности по введению в гражданский оборот на

территории Российской Федерации извещателей охранных линейных волоконно-оптических ИО 212-2 «ВОРОН-2М-С-РХ» за период с 01.01.2011 по 01.12.2011. Данные действия ЗАО «НПЦ «Оптика», подтвержденные доказательствами, квалифицированы Комиссией ФАС России как имеющие направленность на добровольное устранение ЗАО «НПЦ «Оптика» совершенного нарушения антимонопольного законодательства и его последствий. Данное обстоятельство может быть расценено как обстоятельство, смягчающее административную ответственность.

Малозначительность в совершенном ЗАО «НПЦ «Оптика» административном правонарушении не установлена. Таким образом, основания для освобождения ЗАО «НПЦ «Оптика» от административной ответственности согласно статье 2.9 КоАП РФ отсутствуют.

В соответствии с редакцией КоАП РФ, вступившей в силу 07.01.2012, размер административного штрафа за совершение административного правонарушения, предусмотренного статьей 14.33 КоАП РФ, исчисляется согласно примечанию к статье 14.31 КоАП РФ.

Согласно пункту 4 примечания к статье 14.31 КоАП РФ за совершение административного правонарушения, предусмотренного настоящей статьей либо статьей 14.31.1, 14.31.2, 14.32 или 14.33 настоящего Кодекса, 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. При наличии обстоятельств, смягчающих административную ответственность, размер административного штрафа, налагаемого на юридическое лицо, подлежит уменьшению за каждое такое обстоятельство на одну восьмую разности максимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения. При наличии обстоятельств, отягчающих административную ответственность, размер административного штрафа, налагаемого на юридическое лицо, подлежит увеличению за каждое такое обстоятельство на одну восьмую разности максимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения.

Согласно справке от 24.05.2011 выручка ЗАО «НПЦ «Оптика» от реализации извещателей охранных линейных волоконно-оптических ИО 212-2 «ВОРОН-2М-С-РХ» по итогам 2010 года составила 5 408 263 рубля.

Совокупная выручка ЗАО «НПЦ «Оптика» за 2010 год составляет 13 600 000 рублей в соответствии с отчетом о прибылях и убытках за январь-декабрь 2010 г.

Согласно части 4 статьи 3.5 КоАП РФ размер административного штрафа, исчисляемого исходя из суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, не может превышать одну двадцать пятую совокупного размера суммы выручки от реализации всех товаров (работ, услуг) за календарный год,

предшествующий году, в котором было выявлено административное правонарушение, либо за предшествующую дате выявления административного правонарушения часть календарного года, в котором было выявлено административное правонарушение, если правонарушитель не осуществлял деятельность по реализации товаров (работ, услуг) в предшествующем календарном году.

Минимальный размер административного штрафа, предусмотренного за указанное правонарушение, составляет 54 083 рубля.

Максимальный размер административного штрафа, предусмотренного за указанное правонарушение, составляет 811 239,45 рублей.

При этом, величина максимального штрафа не должна превышать 4% совокупной суммы выручки ЗАО «НПЦ «Оптика» за 2010 год, то есть 544 000 рублей.

Следовательно, размер максимального штрафа, предусмотренного за указанное правонарушение, составляет 544 000 рублей.

При таких обстоятельствах с учетом наличия одного обстоятельства, смягчающего административную ответственность, с ЗАО «НПЦ «Оптика» подлежит взысканию штраф за административное правонарушение, предусмотренное частью 2 статьи 14.33 КоАП РФ, в размере 237 802 рубля.

На основании изложенного, руководствуясь частью 4 статьи 3.5, статьей 4.3, частью 2 статьи 14.33, статьей 23.48, статьей 29.7, статьей 29.9 КоАП РФ,

#### П О С Т А Н О В И Л:

1. Применить к ЗАО «НПЦ «Оптика» меры административной ответственности в виде штрафа за недобросовестную конкуренцию в размере 237 802 (двести тридцать семь тысяч восемьсот два) рубля.
2. Сумму штрафа надлежит уплатить по следующим реквизитам:

Получатель: Межрегиональное операционное УФК (для ФАС России л/с 04951001610)

ИНН 7703516539 КПП 770301001

КБК 161 1 16 02010 01 6000 140

ОКАТО 45286575000

Банк получателя: ОПЕРУ-1 Банка России г. Москва

БИК 044583001

Расчетный счет 40101810500000001901

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

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП РФ сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок, предусмотренный настоящим Кодексом, влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ

постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд по месту рассмотрения дела в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

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.