

ФЕДЕРАЛЬНАЯ АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА

**УПРАВЛЕНИЕ ПО УЛЬЯНОВСКОЙ ОБЛАСТИ**

Советская ул., д. 8, г. Ульяновск, 432970, ГСП, тел.: 41-32-03

www.ulyanovsk.fas.gov.ru, to73@fas.gov.ru

Исх. от \_19.09.2011\_ № \_\_5157-04\_\_

**РЕШЕНИЕ**

г. Ульяновск

Резолютивная часть решения объявлена  
06.09.2011

В полном объеме решение изготовлено 19.09.2011  
7613/04-2011

ДЕЛО №

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

председатель комиссии - заместитель руководителя управления., члены комиссии:  
главный специалист-эксперт., специалист-эксперт.,

рассмотрев дело № 7613/04-2011 по признакам нарушения обществом с ограниченной ответственностью «Симпак» (далее - ООО «Симпак»), ИНН 7303019910, ОГРН 1027301491425, расположенным по адресу: 432071, г. Ульяновск, ул. Федерации, дом 17, части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - *Федеральный закон «О защите конкуренции»*),

**УСТАНОВИЛА:**

01.06.2011 в Ульяновское УФАС России поступило обращение физического лица, указывающее на наличие признаков нарушения ст. 14 Федерального закона «О защите конкуренции» в действиях ООО «Симпак». Заявителем не дано согласие на разглашение сведений, касающихся его персональных данных, на основании ч. 2 ст. 6 Федерального закона от 02.05.2006 № 59-ФЗ «О порядке рассмотрения обращений

граждан Российской Федерации» (далее - Федеральный закон «О порядке рассмотрения обращений граждан Российской Федерации»), согласно которой при рассмотрении обращения не допускается разглашение сведений, содержащихся в обращении, а также сведений, касающихся частной жизни гражданина, без его согласия.

В обращении указывается, что на сайте ООО «Симпак» по адресу: <http://www.simpak.ru> размещена информация следующего содержания:

*«Фабрика упаковки» производит пакеты, плёночные изделия, гибкую промупаковку с печатью Заказчика, а также выгодно поставляет **вакуумные пакеты, стрейч-плёнку, скотч, стреппинг ленту и фасовочно-упаковочное оборудование.***

*Мы готовы предложить полный спектр услуг, начиная с разработки дизайна и заканчивая доставкой высококачественной упаковочной продукции во все регионы России «до двери». Весь цикл выполнения заказов основан на современных технологиях.*

***P.S. Упаковка - двигатель торговли!».***

В верхнем левом углу главной страницы сайта размещена информация:

*«ООО Симпак «Фабрика упаковки». Мы производим **полиэтиленовые пакеты, полиэтиленовую плёнку, гибкую упаковку, пакеты с вырубной ручкой.** Так как **производство пакетов** - это наше призвание, то вся продукция изготавливается оперативно и качественно.».*

Также на сайте ООО «Симпак» по адресу: <http://www.simpak.ru/production/> размещены фотографии чужого производственного цеха. Оригинальные фотографии расположены на сайте компании «Вся упаковка» (г. Новосибирск) по адресу: <http://www.all-upack.ru/news/2010-06-liniya-dlya-proizvodstva-paketov>. При этом видно, что на оригинальных фотографиях в верхнем левом углу имеется ссылка, а на сайте ООО «Симпак» эти места обрезаны.

Заявитель также сообщает, что в г. Ульяновске производством пакетов занимаются ООО «ЗвездаПак», ООО «Триумф», ИП К<...>, ООО «Полимер». Обладая информацией о фирмах г. Ульяновска, производящих полиэтиленовые пакеты и плёнку, заявитель утверждает, что ООО «Симпак» не является производителем вышеуказанной продукции, так как не имеет собственного производства, соответствующего оборудования и персонала.

По мнению заявителя, позиционируя себя как производителя, ООО «Симпак» нарушает ст. 14 Федерального закона «О защите конкуренции».

Заявитель просит провести проверку по факту распространения ООО «Симпак» недостоверной информации.

К заявлению приложены фотографии с сайтов ООО «Симпак» и компании «Вся упаковка».

Приказом Ульяновского УФАС России от 01.07.2011 № 255 возбуждено дело № 7613/04-2011 по признакам нарушения ООО «Симпак» ч. 1 ст. 14 Федерального закона «О защите конкуренции». Определением от 01.07.2011 к участию в деле

привлечены: ответчик - ООО «Симпак», заинтересованное лицо - общество с ограниченной ответственностью «Полихимсервис» (далее - ООО «Полихимсервис»), ИНН 1660094550, ОГРН 1061686080004, расположенное по адресу: 420029, Республика Татарстан, г. Казань, Сибирский тракт, дом 34, корп. 10. Рассмотрение дела назначено на 26.07.2011.

Определением от 26.07.2011 рассмотрение дела № 7613/04-2011 отложено и назначено на 30.08.2010. Определением от 26.07.2011 к участию в деле в качестве ответчика (в составе группы лиц: К<...>., К<...>. и ООО «Симпак») привлечен К<...>, являющийся администратором сайта [www.simpak.ru](http://www.simpak.ru) и исполнительным директором ООО «Симпак».

30.08.2010 на основании ст. 46 Федерального закона «О защите конкуренции» в рассмотрении дела № 7613/04-2011 объявлен перерыв до 06.09.2011.

В ходе рассмотрения дела № 7613/04-2011 лицами, участвующими в деле, даны следующие пояснения.

ООО «Симпак»: В письменных пояснениях (вх. № 6932 от 26.07.2011, № 7697 от 24.08.2011, № 8042 от 05.09.2011), а также устно на заседаниях комиссии представители ООО «Симпак» пояснили следующее.

В соответствии с ч. 2 ст. 1 Федерального закона «О защите конкуренции» целями указанного Федерального закона являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков. П. 7 ст. 4 Федерального закона «О защите конкуренции» определяет конкуренцию как 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. Недобросовестной конкуренцией являются любые действия хозяйствующих субъектов, направленные на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности и противоречащие законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и которые причинили/могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесли/могут нанести вред их деловой репутации (п. 9 ст. 4 Федерального закона «О защите конкуренции»). Под деловой репутацией понимается создавшееся общее мнение о деловых, профессиональных качествах, оценка производственно-хозяйственной деятельности юридического лица. Согласно ч. 2 ст. 15 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) под убытками понимаются расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления нарушенного права, утрата или повреждение его имущества (реальный ущерб), а также неполученные доходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено (упущенная выгода). Из приведенных выше норм следует, что для установления факта недобросовестной конкуренции антимонопольный орган при рассмотрении дела обязан установить, во-первых, наличие конкурентных отношений между хозяйствующими субъектами (заявителем жалобы/истцом и ответчиком), во-вторых, наступление вредных последствий для заявителя в результате действий хозяйствующего субъекта, то есть причинение заявителю убытков.

Согласно письму Ульяновского УФАС России, исх. № 3489-04 от 17.06.2011, в управление поступило заявление физического лица о нарушении антимонопольного законодательства на рынке упаковочных материалов Ульяновской области.

Для квалификации деяния в качестве недобросовестной конкуренции необходимо, чтобы хозяйствующие субъекты являлись конкурентами, то есть находились в одном сегменте товарного рынка, действия лица, совершившего данное деяние, противоречили законодательству, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости, заключались во введении в заблуждение в отношении характера, способа и места производства, потребительских свойств, качества и количества товара, совершенные действия причинили или реально могли причинить убытки либо нанести ущерб деловой репутации конкурента.

Для констатации недобросовестной конкуренции необходимо установить все перечисленные в Федеральном законе «О защите конкуренции» признаки, а именно наличие конкурентных отношений между субъектами, что предполагает осуществление ими фактической деятельности на одном товарном рынке и в пределах определенной территории, а также наличие соперничества, состязательности между ними на данном рынке, а при наличии конкурентных отношений совершение одним из хозяйствующих субъектов каких-либо действий, которые противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости, направлены на приобретение преимуществ перед конкурентом, причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

В соответствии со ст. 4 Федерального закона «О защите конкуренции» хозяйствующим субъектом может являться индивидуальный предприниматель, коммерческая организация, а также некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход. Закон не содержит указания на возможность наличия конкуренции между физическим и юридическим лицами.

Таким образом, факт недобросовестной конкуренции не может быть подтвержден, привлечение лица к ответственности за нарушение Федерального закона «О защите конкуренции» невозможно, если не установлен факт наличия конкуренции, и у заявителя отсутствуют убытки, причиненные в результате введения в заблуждение в отношении характера, способа и места производства товара.

Согласно ст. 421 ГК РФ граждане и юридические лица свободны в заключение договора. Стороны могут заключить договор, как предусмотренный, так и не предусмотренный законом или иными правовыми актами. Стороны могут заключить договор, в котором содержатся элементы различных договоров, предусмотренных законом или иными правовыми актами (смешанный договор). Условия договора определяются по усмотрению сторон.

ООО «Симпак» осуществляет свою деятельность по продаже полиэтиленовых пакетов и пленки, в том числе на основании Дилерского договора от 01.06.2010, заключенного с ООО «Полихимсервис». Указанный договор регулирует взаимоотношения сторон, направленные на реализацию продукции, изготавливаемой ООО «Полихимсервис». Разделом 2 вышеуказанного договора стороны предусмотрели возможность ООО «Симпак» использовать в рекламных целях техническую документацию, каталоги, рекламные материалы, образцы,

электронные макеты и фотографии продукции и оборудования, а также статус производителя.

Следовательно, в своей деятельности ООО «Симпак» руководствуется условиями заключенного с ООО «Полихимсервис» Дилерского договора от 01.06.2010.

Название «Фабрика упаковки» - агентство готовых решений» является брендом ООО «Симпак», оно официально не зарегистрировано.

Договоров на обслуживание сайта [www.simpak.ru](http://www.simpak.ru) ООО «Симпак» не заключено. Ведение сайта и его наполнение информацией осуществляет К<...>. лично.

Поступившее в Ульяновское УФАС России заявление физического лица содержит информацию о том, что на сайте ООО «Симпак» размещены фотографии чужого производственного цеха, а именно производственного оборудования компании «Вся упаковка» (г. Новосибирск).

Согласно ч. 1 ст. 1259 ГК РФ объектами авторских прав являются произведения науки, литературы и искусства независимо от достоинств и назначения произведения, а также от способа его выражения: фотографические произведения и произведения, полученные способами, аналогичными фотографии.

В соответствии с п. 5 ч. 1 ст. 1274 ГК РФ допускается без согласия автора или иного правообладателя и без выплаты вознаграждения воспроизведение или сообщение для всеобщего сведения в обзорах текущих событий средствами фотографии, в том числе, произведений, которые становятся увиденными или услышанными в ходе таких событий, в объеме, оправданной информационной целью.

Согласно ответу от 29.06.2011 на запрос Ульяновского УФАС России компания «Вся упаковка» подтвердила свое разрешение, данное ООО «Симпак» на использование фотографий производственного оборудования, в том числе в сети Интернет. Указанные фотографии были направлены ООО «Симпак» компанией «Вся упаковка» по электронной почте в январе 2011 года, поскольку общество намеревалось приобрести у компании аналогичное оборудование. Однако, поскольку оборудование марки «Berlington» наиболее оптимально для ООО «Симпак», впоследствии было решено приобрести экструдер BG-65/1300LN у общества с ограниченной ответственностью «Полимерные Технологии» (далее - ООО «Полимерные Технологии»), г. Ростов-на-Дону, с которым обществом заключен Договор поставки № 036/2011 от 11.04.2011. Экструдер будет установлен на площадях, арендованных у открытого акционерного общества «Комета» (далее - ОАО «Комета») по Договору аренды от 14.06.2011. В настоящее время ведутся работы по подготовке помещений, а также пусконаладочные работы. Работники для работы на экструдере ООО «Симпак» пока не приняты, договоров гражданско-правового характера с работниками также не заключено.

ООО «Симпак» считает, что в действиях общества отсутствует нарушение антимонопольного законодательства.

Согласно п. 1 ч. 1 ст. 48 Федерального закона «О защите конкуренции» комиссия прекращает рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае отсутствия нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях (бездействии), добровольного устранения нарушения антимонопольного законодательства и его последствий лицом,

совершившим такое нарушение. ООО «Симпак» просит прекратить рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 48 Федерального закона «О защите конкуренции».

На определение Ульяновского УФАС России от 26.07.2011, которым у ООО «Симпак» затребованы документы и материалы, обществом даны следующие пояснения:

1. Заверенные копии свидетельств о государственной регистрации обособленных подразделений юридического лица (в том числе в г. Москве).

Согласно письму Федеральной налоговой службы от 29.12.2006 № ШТ-6-09/1275 если организация не создает оборудованных рабочих мест для своих сотрудников, то деятельность компании не ведет к созданию обособленных подразделений. ООО «Симпак» не обязано было регистрировать обособленное подразделение в г. Москве, так как отдельные рабочие места для сотрудников там не созданы, работников также не имеется.

Ранее ООО «Симпак» арендовало помещение по адресу: г. Москва, ул. Большая Почтовая, дом 36, однако было вынуждено отказаться от аренды из-за высокой арендной платы.

2. Заверенные копии статистических отчетов форм ПМ «Сведения об основных показателях деятельности малого предприятия», ПМ-пром «Сведения о производстве продукции малым предприятием», представленных в орган государственной статистики в 2011 году.

По факту отсутствия указанных форм статистических отчетов ООО «Симпак» пояснило, что коммерческие организации, являющиеся малыми предприятиями (кроме микропредприятий), в соответствии со ст. 4 Федерального закона от 24.07.2007 № 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации» и постановлением Правительства Российской Федерации от 16.02.2008 № 79 «О порядке проведения выборочных статистических наблюдений за деятельностью субъектов малого и среднего предпринимательства» представляют на выборочной основе следующие формы федерального государственного статистического наблюдения: ПМ «Сведения об основных показателях деятельности малого предприятия» (квартальная) и ПМ-пром «Сведения о производстве продукции малым предприятием» (месячная), утвержденные приказом Росстата от 23.09.2008 № 235.

Отличительная особенность юридических лиц, относящихся к микропредприятиям, состоит в том, что в таких организациях средняя численность работников за предшествующий календарный год не должна превышать 15 человек. Постановлением Правительства Российской Федерации от 22.07.2008 № 56 для микропредприятия также установлены предельное значение выручки от реализации товаров (работ, услуг) за предшествующий год без учета налога на добавленную стоимость, которое составляет 60 млн. рублей.

Согласно штатному расписанию по состоянию на 01.07.2011 численность работников ООО «Симпак» составляет 7 человек, выручка от реализации товаров за предшествующий год не превышает предельные показатели, установленные постановлением Правительства Российской Федерации от 22.07.2008 № 56.

В связи с тем, что ООО «Симпак» относится к микропредприятию, соответственно предоставление вышеуказанных форм отчетов в орган государственной статистики

не осуществляло.

3. Заверенная копия инвентарной книги учета объектов основных средств по состоянию на 01.07.2011.

По факту отсутствия инвентарной книги ООО «Симпак» пояснило, что инвентарная книга учета объектов основных средств (унифицированная форма ОС-66) утверждена постановлением Госкомстата России от 21.01.2003 № 7 «Об утверждении унифицированных форм первичной учетной документации по учету основных средств». Правила заполнения инвентарной книги совпадают с правилами оформления инвентарной карточки. Назначение книги в целом аналогично назначению инвентарной карточки, с той лишь разницей, что книга предназначена для малых предприятий. Данное положение содержится в указаниях по заполнению формы ОС-66, утвержденных вышеупомянутым постановлением Госкомстата России. В инвентарной карточке отражается информация об объекте основных средств: о принятии его к учету, перемещении внутри организации, реконструкции, модернизации, капитальном ремонте, а также о выбытии или списании. ООО «Симпак», являясь микропредприятием, вправе применять для учета объектов основных средств «Инвентарную карточку основных средств» унифицированной формы ОС-6.

4. Заверенные копии документов, подтверждающих поставку полиэтилена, средств для окрашивания полиэтиленовой пленки, краски для нанесения печати и другого сырья, необходимого для производства пленки и пакетов в 2010-2011 годах.

По факту отсутствия вышеуказанных документов ООО «Симпак» пояснило, что общество осуществляет свою деятельность по продаже полиэтиленовых пакетов и пленки, в том числе на основании Дилерского договора от 01.06.2010, заключенного с ООО «Полихимсервис». Между сторонами также заключен и действует Договор аренды оборудования (с полным производственным циклом) от 10.01.2011. Указанные документы регулируют взаимоотношения сторон, направленные на реализацию ООО «Симпак» продукции, изготавливаемой на оборудовании ООО «Полихимсервис», аренду оборудования, необходимого для производства пленки и пакетов, а также совместного использования сырья, краски для нанесения печати и т.д.

Используя оборудование ООО «Полихимсервис» с полным производственным циклом (обслуживающий персонал, сырье, амортизация оборудования) на правах аренды, ООО «Симпак» производит пакеты и полиэтиленовую пленку для поставки своим клиентам.

5. Информация об объемах продукции, произведенной собственным производством, и объемах реализации товаров за январь-июнь 2011 года.

В соответствии с заключенными между ООО «Симпак» и ООО «Полихимсервис» договорами, регулирующими фактически совместную деятельность, направленную на производство полиэтиленовой пленки и пакетов, извлечение прибыли, в Ульяновское УФАС России представляется справка о реализации продукции за январь-июнь 2011 года.

6. Сведения по группе лиц ООО «Симпак» на основании ст. 9 Федерального закона «О защите конкуренции».

В соответствии со ст. 9 Федерального закона «О защите конкуренции» для признания

совокупности граждан и организаций группой лиц необходима возможность лица распоряжаться более 50% голосов юридического лица (нескольких юридических лиц). В данном случае каждое физическое лицо обладает не более 50% голосов, поэтому признаков группы лиц не усматривается. Из того факта, что К<...> и К<...> являются участниками ООО «Симпак», не следует, что они образуют группу лиц. Каждый из участников общества обладает менее чем 50% долей в его уставном капитале. Ст. 9 Федерального закона «О защите конкуренции» признает группой лиц лишь тех субъектов, которые в результате соглашения (согласованных действий) получили право совместно распоряжаться долями уставного капитала.

По поводу представления документов и материалов, затребованных уведомлением об объявлении перерыва в рассмотрении дела от 30.08.2011, ООО «Симпак» даны следующие пояснения:

1. Заверенные копии входящих и исходящих товарных накладных на полиэтиленовую пленку и пакеты за январь-июнь 2011 года.

Копии входящих товарных накладных на полиэтиленовую пленку и пакеты за январь-июнь 2011 года были представлены 23.08.2011 согласно определению об отложении рассмотрения дела от 26.07.2011 (фактически представлены ООО «Полихимсервис» - вх. № 6931 от 26.07.2011).

2. Заверенные копии всех приложений и дополнений к Договору аренды оборудования (с полным производственным циклом) от 10.01.2011, заключенного с ООО «Полихимсервис».

Дополнения и приложения к договору аренды оборудования (с полным производственным циклом) от 10.01.2011 между ООО «Полихимсервис» и ООО «Симпак» заключены не были.

3. Сведения по группе лиц с участием ООО «Симпак» на основании ст. 9 Федерального закона «О защите конкуренции».

Пояснения по группе лиц с участием ООО «Симпак» на основании ст. 9 Федерального закона «О защите конкуренции» были представлены в письменных пояснениях от 23.08.2011 согласно определению об отложении рассмотрения дела от 26.07.2011 (вх. № 7697 от 24.08.2011).

К<...>: К<...>. подтвердил, что является сыном К<...>., директора ООО «Симпак». В письменных пояснениях (вх. № 8043 от 05.09.2011), а также устно на заседаниях комиссии К<...>. пояснил, что критерии отнесения хозяйствующих субъектов к определенной группе лиц определены ст. 9 Федерального закона «О защите конкуренции». Группа лиц рассматривается как совокупность хозяйствующих субъектов, действующих на определенном товарном рынке в едином экономическом интересе и (в силу особых связей: имущественных, родственных, управленческих и иных) способных оказывать ощутимое влияние на соответствующую экономическую деятельность. Согласно п. 13 ч. 1 ст. 9 Федерального закона «О защите конкуренции» группой лиц признаются физическое лицо, его супруг, родители (в том числе усыновители), дети (в том числе усыновленные), полнородные и неполнородные братья и сестры. В письме № АЦ/5969 от 20.03.2008 ФАС России разъяснила, что, если в группу лиц юридического лица входит физическое лицо, то родственники, входящие с этим лицом в одну группу лиц по основанию, указанному в п. 13 ч. 1 ст. 9 Федерального закона «О защите конкуренции», не будут входить с указанным

юридическим лицом в группу лиц по основанию, указанному в п. 14 ч. 1 ст. 9 Федерального закона, при условии, если эти родственники не составляют группу лиц с другим юридическим лицом по какому-либо из оснований, указанных в п.п. 1-12 ч. 1 ст. 9 Федерального закона «О защите конкуренции». Соответственно, наличие родственных связей между К<...>. и К<...>. не является основанием к отнесению ООО «Симпак» и К<...>. к группе лиц по признакам ст. 9 Федерального закона «О защите конкуренции».

Также К<...>. подтвердил, что является администратором домена «[www.simpak.ru](http://www.simpak.ru)». Наполнение сайта [www.simpak.ru](http://www.simpak.ru) информацией осуществляется им лично безвозмездно. Договора на обслуживание указанного сайта ООО «Симпак» с ним не заключало. Информация о том, что ООО «Симпак» является производственной компанией была размещена на сайте примерно в феврале 2011 года. Страница «Наше производство», а также ссылка на эту страницу с главной страницы сайта удалены в июле 2011 года.

На заседании комиссии 06.09.2011 К<...>. заверил распечатки с сайта [www.simpak.ru](http://www.simpak.ru), подтвердив содержание распространяемой на сайте информации по состоянию на 06.09.2011.

ООО «Полихимсервис»: Представитель ООО «Полихимсервис» в письменных пояснениях (вх. № 7695 от 24.08.2011), а также устно на заседаниях комиссии пояснил, что согласно п. 3 Дилерского договора № 4с от 01.02.2007 ООО «Симпак» увеличивает объемы продаж, осуществляет поиск новых клиентов, ведение переговоров и сопровождение сделок. ООО «Симпак» обеспечивает работоспособность, полную загрузку производственного оборудования. В соответствии с п. 2.1.3 Договора совместной деятельности от 01.06.2010 (в тексте решения - Дилерский договор от 01.06.2010) ООО «Полихимсервис» предоставило ООО «Симпак» право использовать статус производственной компании для исполнения обязательств по договору. Кроме того, ООО «Симпак» имеет право использовать для осуществления рекламной деятельности, направленной на увеличение спроса, в том числе в средствах массовой информации, и (или) размещать в информационно-телекоммуникационных сетях общего пользования (в том числе в сети «Интернет») техническую документацию, каталоги, рекламные материалы, образцы, электронные макеты и фотографии продукции, спецификации и процесса производства и хранения, предоставляемые ООО «Полихимсервис». Таким образом, вся работа по привлечению заказчиков лежит на ООО «Симпак», и ООО «Полихимсервис» дало разрешение на использование статуса производственной компании для интересов сотрудничества и удобства в работе с клиентами-заказчиками.

Исследовав материалы дела № 7613/04-2011, заслушав пояснения представителей лиц, участвующих в деле, Комиссия приходит к выводу о наличии в действиях ООО «Симпак» нарушения п. 2 ч. 1 ст. 14 Федерального закона «О защите конкуренции».

При этом Комиссия исходит из следующего.

В соответствии с ч. 1 ст. 2 Федерального закона «О порядке рассмотрения обращений граждан Российской Федерации» граждане имеют право обращаться лично, а также направлять индивидуальные и коллективные обращения в государственные органы, органы местного самоуправления и должностным лицам.

Согласно п.п. 2, 3 ч. 2 ст. 39 Федерального закона «О защите конкуренции» основаниями для возбуждения и рассмотрения антимонопольным органом дела о нарушении антимонопольного законодательства являются заявление юридического или физического лица, обнаружение антимонопольным органом признаков нарушения антимонопольного законодательства. То есть, дело о нарушении антимонопольного законодательства может возбуждаться как по заявлению любого физического лица, так и по инициативе антимонопольного органа. При этом, физическое лицо может выступать заявителем вне зависимости от того, затрагивает нарушение антимонопольного законодательства его личные права либо нет.

01.06.2011 в Ульяновское УФАС России поступило заявление физического лица о нарушении ООО «Симпак» ст. 14 Федерального закона «О защите конкуренции». Недобросовестная конкуренция, по мнению заявителя, выражается в размещении на сайте ООО «Симпак» [www.simpak.ru](http://www.simpak.ru) недостоверной информации, которая позиционирует ООО «Симпак» как производственную компанию, выпускающую полиэтиленовую пленку и пакеты.

В хозяйственной деятельности для индивидуализации своей компании ООО «Симпак» использует наименование «Фабрика упаковки» - агентство готовых решений» или «Фабрика упаковки». Указанное наименование не является официально зарегистрированным средством индивидуализации юридического лица.

16.06.2011 сотрудниками Ульяновского УФАС России произведен осмотр Интернет-сайта ООО «Симпак» по адресу: <http://www.simpak.ru>, а также Интернет-сайта компании «Вся упаковка» по адресу: <http://www.all-upack.ru>, о чем составлен акт осмотра Интернет-сайтов от 16.06.2011.

В ходе осмотра установлено, что в верхней части главной страницы сайта ООО «Симпак» [www.simpak.ru](http://www.simpak.ru) приведены наименование: «Фабрика упаковки», а также указание на профиль предприятия: «Производственная компания».

В левом верхнем углу страницы приведен текст:

*«ООО Симпак «Фабрика упаковки». Мы производим **полиэтиленовые пакеты, полиэтиленовую плёнку, гибкую упаковку, пакеты с вырубной ручкой.** Так как **производство пакетов** - это наше призвание, то вся продукция изготавливается оперативно и качественно».*

В центральной части страницы приведен текст:

*«**Фабрика упаковки» агентство готовых решений (ООО «СИМПАК»)** - успешно развивающаяся производственная компания с десятилетним опытом работы на российском рынке упаковки. Специализация компании - это изготовление современной гибкой упаковочной продукции. Команда агентства - это профессионалы своего дела с креативным и гибким подходом к любым вопросам. Наши квалифицированные сотрудники оперативно и точно ответят на любые вопросы и смогут обеспечить прочное и взаимовыгодное сотрудничество между нашими компаниями. Наша упаковочная продукция отличается оптимальным соотношением цена качество при оперативном сроке производства.*

*«Фабрика упаковки» производит пакеты, плёночные изделия, гибкую прому упаковку с*

печатью Заказчика, а также выгодно поставляет **вакуумные пакеты, стрейч-плёнку, скотч, стреппинг ленту и фасовочно-упаковочное оборудование.**

Мы готовы предложить полный спектр услуг, начиная с разработки дизайна и заканчивая доставкой высококачественной упаковочной продукции во все регионы России «до двери». Весь цикл выполнения заказов основан на современных технологиях.

### **P.S. Упаковка - двигатель торговли!».**

После перехода по ссылке «Производство» с главной страницы на страницу по адресу: <http://www.simpak.ru/production/> установлено, что под заголовком «Наше производство» на указанной странице размещены 6 фотографий производственного цеха:

№ 1 - фотография экструзионной установки, которая производит полиэтиленовую пленку в виде рукава с фальцем;

№ 2 - фотография экструзионной установки, которая производит белую полиэтиленовую пленку в виде рукава без фальца;

№ 3 - фотография трех флексографических машин, две из которых наносят печать на желтую и белую пленку, одна машина - в нерабочем состоянии;

№ 4 - фотография флексографической машины, которая наносит печать (логотип «Pepsi») на полиэтиленовую пленку в рулоне;

№ 5 - фотография женщины, работающей на пакетоделательной машине, производящей пакеты в рулонах;

№ 6 - фотография женщины, работающей на пакетоделательной машине, производящей пакеты с вырубной усиленной ручкой.

В ходе осмотра Интернет-сайта компании «Вся упаковка» [www.all-upack.ru](http://www.all-upack.ru) установлено, что на главной странице сайта размещены тексты следующего содержания:

а) под заголовком «Оборудование из Китая»:

*«Мы предлагаем большой ассортимент оборудования для изготовления пленок (в т.ч. стрейч-пленки, воздушно-пузырьковой пленки) и полимерных изделий, фасовочно-упаковочное оборудование, комплектующие и сопутствующие машины и агрегаты. **Оборудование заводов Китая**, изготовленное по тайваньской технологии.*

*На нашем складе Вы всегда найдете оборудование в базовой комплектации, запасные части и отдельные узлы.*

*Приглашаем Вас посетить наше производство, где в течение 7 лет мы работаем на оборудовании китайских производителей. За это время нами накоплен большой практический опыт в подборе надежного оборудования с различными техническими характеристиками, а также получены положительные результаты при тестировании предлагаемого оборудования на возможность ремонта.*

Специалисты Компании «**Вся Упаковка**» обеспечат Вас необходимой помощью в выборе оборудования, при монтаже и пуско-наладке, предоставят качественный постпродажный сервис, технические консультации по вопросам эксплуатации и дополнительного комплектования оборудования».

б) под заголовком «Наше производство»:

*«Мы производим полиэтиленовую продукцию и осуществляем на ней рулонную печать, а также имеем большой опыт в сфере разработки и изготовления гибкой упаковки для различных товаров.*

*Мы изготавливаем пакеты различных форм и размеров из полиэтилена высокого и низкого давления, полипропилена, термоусадочную и парниковую пленку, а также осуществляем нанесение фирменной символики методом флексопечати в 4 цвета.*

*Производство Компании имеет законченный цикл, что позволяет обеспечить комплексный контроль качества на каждой стадии изготовления упаковки.*

*Используя возможности своего оборудования и применяя передовые упаковочные технологии, Компания «**Вся Упаковка**» оказывает услуги по изготовлению упаковки, ориентированные на широкий круг пользователей: от частных лиц до государственных структур, крупных компаний России и ближнего зарубежья».*

На странице «Введена в эксплуатацию линия для производства пакетов» раздела «Новости» сайта компании «Вся упаковка» обнаружен текст:

*«В республике Бурятия введена линия для производства пакетов-майка, фасовки в паллеты и рулонах.*

*Комплектация линии:*

*Экструдер SJ – 55-FM 800.*

- Пакетосварочная машина GBD - 700.*
- Пакетосварочная машина DFR - 700.*
- Флексографическая машина YT - 2600».*

Указанный текст сопровождается четырьмя фотографиями:

№ 1 - фотография экструзионной установки, которая производит полиэтиленовую пленку в виде рукава с фальцем, по правому краю фотографии - 3 стойки;

№ 2 - фотография флексографической машины, которая наносит печать (логотип «Pepsi») на полиэтиленовую пленку в рулоне (вид со стороны закрепленных рулонов), по правому краю фотографии - мужчина в спецодежде;

№ 3 - фотография экструзионной установки, которая производит прозрачную полиэтиленовую пленку в виде рукава без фальца;

№ 4 - фотография флексографической машины, которая наносит печать на полиэтиленовую пленку (вид со стороны, обратной от закрепленных рулонов).

В левых верхних углах всех четырех фотографий приведено обозначение: «Powered by Highslide JS».

В ходе анализа содержания фотографий, размещенных на сайтах ООО «Симпак» («Фабрика упаковки») и компании «Вся упаковка», установлено:

1) фотография № 1 на сайте «Фабрика упаковки» и фотография № 1 на сайте «Вся упаковка» - одинаковы, за исключением того, что на первой фотографии «срезаны» правый край с 3 стойками и обозначением «Powered by Highslide JS», а также частично правый край фотографии;

2) фотография № 4 на сайте «Фабрика упаковки» и фотография № 2 на сайте «Вся упаковка» - одинаковы, за исключением того, что на первой фотографии «срезан» правый край с мужчиной в спецодежде и обозначением «Powered by Highslide JS».

Таким образом, ООО «Симпак», действительно, распространяет информацию о том, что является производственной компанией, производящей полиэтиленовую пленку и пакеты. В частности, это усматривается из логотипа «Фабрика упаковки. Производственная компания», а также следующих утверждений:

- «Мы производим **полиэтиленовые пакеты, полиэтиленовую плёнку, гибкую упаковку, пакеты с вырубной ручкой**»;

- «Так как **производство пакетов** - это наше призвание, то вся продукция изготавливается оперативно и качественно»;

- «Фабрика упаковки» агентство готовых решений (ООО «СИМПАК») - успешно развивающаяся производственная компания с десятилетним опытом работы на российском рынке упаковки»;

- «Специализация компании - это изготовление современной гибкой упаковочной продукции»;

- «Фабрика упаковки» производит пакеты, плёночные изделия, гибкую промупаковку с печатью Заказчика...»;

- «Мы готовы предложить полный спектр услуг, начиная с разработки дизайна и заканчивая доставкой высококачественной упаковочной продукции во все регионы России «до двери».

Из информации, распространяемой ООО «Симпак», следует, что преимущество реализуемого обществом товара, а именно полиэтиленовой пленки и пакетов, заключается в том, что указанный товар является продукцией собственного производства. В подтверждение наличия собственного производства ООО «Симпак» использовало на сайте общества фотографии чужого производственного оборудования. В ходе рассмотрения дела № 7613/04-2011 страница «Наше производство» с сайта удалена: согласно скрин-шоту, представленному ООО «Симпак», страница «Наше производство» скрыта 06.07.2011, название соответствующей страницы в меню не отображается с 11.07.2011.

Содержание главной страницы, а также страниц «Контакты» и «Новости» сайта [www.simpak.ru](http://www.simpak.ru) по состоянию на 06.09.2011 подтверждено представителем ООО «Симпак» Коваленко Д.В. на заседании по рассмотрению дела 06.09.2011.

По состоянию на 06.09.2011 текстовая информация, позиционирующая ООО «Симпак» как производственную компанию, распространяется в прежнем виде.

Однако, ООО «Симпак» не является производственной компанией, производящей полиэтиленовую пленку и пакеты, что находит подтверждение в следующем.

Согласно информационному письму об учете в Статрегистре Росстата, исх. № 16/1-87132 от 12.03.2008, в Едином государственном регистре предприятий и организаций ООО «Симпак» установлены следующие коды идентификации по Общероссийскому классификатору видов экономической деятельности:

- ОКВЭД 51.70 «Прочая оптовая торговля» - основной вид деятельности;

- ОКВЭД 25.21 «Производство пластмассовых плит, полос, труб и профилей» - дополнительный вид деятельности.

Вид деятельности, связанный с производством полиэтиленовой пленки и пакетов, для ООО «Симпак» по ОКВЭД не установлен.

Словосочетание «производственная компания» образовано из прилагательного «производственный» и существительного «компания». В «Толковом словаре русского языка» Ожегова С.И. и Шведовой Н.Ю. (М.: «Азбуковник», 2001, стр. 611) слово «производственный» имеет отсылку к слову «производство», которое, в свою очередь, означает изготовление, выработку, создание какой-нибудь продукции; отрасль деятельности, вырабатывающую какую-нибудь продукцию. Таким образом, под словосочетанием «производственная компания» понимается компания, изготавливающая, вырабатывающая, создающая продукцию, имеющая производство.

Процесс производства полиэтиленовой пленки и пакетов возможен только при наличии соответствующего оборудования в рабочем состоянии, работников, имеющих достаточную квалификацию и опыт для работы на данном оборудовании. Для производства продукции необходимо сырье.

Производство полиэтиленовой пленки (низкого или высокого давления) осуществляется на экструзионных установках. Для производства пакетов из готовой полиэтиленовой пленки низкого или высокого давления необходимы пакетоделательные линии, машины для нанесения флексопечати (в случае необходимости нанесения печати) и др.

В ходе рассмотрения обращения физического лица Ульяновским УФАС России в ООО «Симпак» направлен запрос информации о наличии у общества оборудования, в том числе арендованного, и работников рабочих специальностей для производства полиэтиленовой пленки и пакетов (исх. № 3489-04 от 17.06.2011). В ответе на запрос (вх. № 6027 от 27.06.2011) ООО «Симпак» пояснило, что общество осуществляет деятельность по продаже полиэтиленовых пакетов и пленки, в том числе на основании Дилерского договора от 01.06.2010, заключенного с ООО «Полихимсервис». Указанный договор регулирует взаимоотношения сторон, направленные на реализацию продукции, изготавливаемой ООО «Полихимсервис». Из ответа также следует, что разделом 2 договора стороны предусмотрели возможность ООО «Симпак» использовать в рекламных целях техническую документацию, каталоги, рекламные материалы, образцы, электронные макеты и фотографии продукции и оборудования, а также статус производителя. Таким образом, из ответа ООО «Симпак» следует, что общество не имеет собственного или

арендованного оборудования для производства полиэтиленовой пленки и пакетов, работников рабочих специальностей для работы на указанном оборудовании.

В п. 1.1 Дилерского договора от 01.06.2010, заключенного между ООО «Полихимсервис» (поставщик) и ООО «Симпак» (дилер), указано, что договор регулирует взаимоотношения сторон, направленные на реализацию дилером полиэтиленовых пакетов и пленки, изготавливаемых поставщиком, третьим лицам. Согласно п. 2.1.3 договора ООО «Симпак» имеет право использовать для осуществления рекламной деятельности, направленной на увеличение спроса покупателей к продукции, в том числе в средствах массовой информации, и (или) размещать в информационно-телекоммуникационных сетях общего пользования техническую документацию, каталоги, рекламные материалы, образцы, электронные макеты и фотографии продукции, спецификации и процесса производства и хранения, предоставляемых ООО «Полихимсервис». ООО «Полихимсервис» предоставляет ООО «Симпак» право «использовать статус производственной компании» для исполнения обязательств по договору.

Однако, по мнению комиссии, формулировка Дилерского договора от 01.06.2010 «использовать статус производственной компании» не дает ООО «Симпак» основания называться производственной компанией, распространять информацию о том, что общество является производителем полиэтиленовой пленки и пакетов, поскольку данные утверждения не соответствуют действительности. ООО «Симпак» является оптовым продавцом продукции, произведенной ООО «Полихимсервис».

Из справки, представленной ООО «Полихимсервис» (вх. № 6857 от 22.07.2011), следует, что в январе-июне 2011 года ООО «Симпак» обществом поставлено продукции: полиэтиленовой пленки - 9 865,8 кг на сумму 688 088,60 рублей (с НДС), пакетов - 1 933 486 шт. на сумму 1 877 088,81 рублей (с НДС). Согласно справке, представленной ООО «Симпак» (вх. № 7696 от 24.08.2011), абсолютно такие же объемы товаров (в натуральных и стоимостных показателях) реализованы за указанный период покупателям обществом, что свидетельствует о некорректности представленной ООО «Симпак» информации. Согласно товарным накладным, представленных ООО «Симпак», в январе-июне 2011 года обществом реализовано 1 240 585 шт. пакетов на сумму 1 815 556,51 рублей (с НДС). Согласно товарным накладным за указанный период ООО «Полихимсервис» дилеру поставлено 2 032 986 шт. пакетов на сумму 1 874 488,08 рублей (с НДС).

Осуществляя перепродажу полиэтиленовой пленки и пакетов, произведенных ООО «Полихимсервис», ООО «Симпак» устанавливает собственную наценку на реализуемые товары. Например:

- согласно товарным накладным № 21 от 18.01.2011 и № 23 от 19.01.2011 полиэтиленовые пакеты с усиленной вырубной ручкой с логотипом «Пятерочка» в количестве 50 000 шт. реализованы ООО «Дворцовый ряд-МС» по цене 2,19 руб. за 1 шт. при закупочной цене 1,70 руб. за 1 шт. (наценка - 28,8%);

- согласно товарным накладным № 40 от 27.01.2011 и № 43 от 28.01.2011 полиэтиленовые пакеты типа «майка» с логотипом «Парижанка» в количестве 50 300 шт. реализованы ООО «Парижанка» по цене 0,65 руб. за 1 шт. при закупочной цене 0,34 руб. за 1 шт. (наценка - 91,2%) и т.д.

Согласно бухгалтерскому балансу за 2010 год (вх. № 6856 от 22.07.2011) стоимость основных средств ООО «Симпак» составляла: на 31.12.2008 - 429 тыс. рублей, на

31.12.2009 - 345 тыс. рублей, на 31.12.2010 - 324 тыс. рублей. Из инвентарной карточки учета объекта основных средств (вх. № 7696 от 24.08.2011) следует, что на балансе ООО «Симпак» состоит автомобиль «Fiat Doblo Cargo» по остаточной стоимости 323 тыс. рублей, который и отражен в бухгалтерском балансе по строке «Основные средства». То есть, согласно бухгалтерскому балансу на 01.01.2011 основные средства в виде производственного оборудования у ООО «Симпак» отсутствуют.

ООО «Симпак» представлена копия Договора аренды оборудования (с полным производственным циклом) от 10.01.2011, заключенного обществом с ООО «Полихимсервис».

Согласно п. 1.2 договора объектом аренды является «экструдер BG-50» - экструзионная установка «Berlingtoun» с диаметром шнека 50 мм. Согласно информации, размещенной на сайте ООО «Полимерные Технологии», эксклюзивного представителя компании «Berlingtoun Machinery Co LTD.» по территории СНГ и стран Восточной Европы, экструзионные установки «Berlingtoun» с диаметром шнека 50 мм имеют следующие модели: «[BG-50/550H mini](#)», «[BG-50/550LH mini](#)», «[BG-50/800H](#)», «[BG-50/800LH](#)», «[BG-50/700LH-C](#)» (550, 700, 800 - максимальная ширина плёнки в мм, L и H - тип перерабатываемого полиэтилена). В обозначении модели экструдера присутствуют характеристики ряда опций. В Договоре аренды оборудования (с полным производственным циклом) от 10.01.2011 модель экструзионной установки не указана. Из пояснений ООО «Симпак» (вх. № 8042 от 05.09.2011) следует, что дополнения и приложения к указанному договору заключены не были. Таким образом, в договоре не определены ни модель, ни комплектность экструзионной установки, передаваемой в аренду.

Кроме того, в п. 4.1 Договора аренды оборудования (с полным производственным циклом) от 10.01.2011 предусмотрено, что арендная плата по договору состоит из стоимости сырья, фонда оплаты труда обслуживающего персонала и амортизации оборудования, однако договором не определен конкретный размер арендной платы (цена договора). Согласно ч. 1 ст. 607 ГК РФ в аренду могут быть переданы земельные участки и другие обособленные природные объекты, предприятия и другие имущественные комплексы, здания, сооружения, оборудование, транспортные средства и другие вещи, которые не теряют своих натуральных свойств в процессе их использования (непотребляемые вещи). Безусловно, сырье и обслуживающий персонал не могут быть переданы в аренду.

В соответствии с ч. 1 ст. 432 ГК РФ договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора. Существенными являются условия о предмете договора, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

Поскольку в Договоре аренды оборудования (с полным производственным циклом) от 10.01.2011 не определены существенные условия договора, по мнению комиссии, указанный договор не порождает никаких правовых последствий. Подтверждением данного довода является и то обстоятельство, что в феврале-августе 2011 года арендная плата по договору арендатором (ООО «Симпак») арендодателю (ООО «Полихимсервис») не перечислялась, тогда как п. 4.2 договора предусматривает, что оплата арендной платы осуществляется арендатором ежемесячно не позднее 10 числа месяца, следующего за отчетным, на основании выставленного

арендодателем счета на оплату. Копии платежных поручений, представленных ООО «Симпак», а также копии товарных накладных, представленных ООО «Полихимсервис», подтверждают, что в январе-июне 2011 года ООО «Симпак» перечислялись денежные средства только за товар (пленку и пакеты). Арендная плата ООО «Симпак» не перечислялась.

Кроме того, согласно ст. 606 ГК РФ по договору аренды (имущественного найма) арендодатель (наймодатель) обязуется предоставить арендатору (нанимателю) имущество за плату во временное владение и пользование или во временное пользование. Плоды, продукция и доходы, полученные арендатором в результате использования арендованного имущества в соответствии с договором, являются его собственностью. Таким образом, на продукцию, произведенную на арендованном оборудовании, товарные накладные арендодателем оформляться не могут, поскольку указанная продукция его собственностью не является. В данном же случае ООО «Полихимсервис» на продукцию, отгружаемую ООО «Симпак», оформляет товарные накладные.

ООО «Симпак» заключен Договор поставки № 036/2011 от 11.04.2011 с ООО «Полимерные Технологии» на поставку экструдера модели BG-65/1300LN. Согласно спецификации поставки (приложение № 1 к договору) экструдер включает: экструзионную головку HD120 (1 шт.), экструзионную головку LD250 (1 шт.), запасную фильеру HD80 (1 шт.), запасную фильеру LD180 (1 шт.), двухпозиционный намотчик (1 шт.), фальцующее устройство (1 шт.), счетчик длины (1 шт.), узел вращения (1 шт.), боковые и продольные ножи (1 комплект), банановал (2 шт.), пневмовал (4 шт.) и коронатор 2000 Вт (1 шт.). Сумма договора составляет 56 079 долларов США. В оплату поставки экструдера ООО «Симпак» поставщику перечислено 1 410 000 рублей (платежное поручение № 109711 от 11.04.2011 на сумму 600 000 рублей 00 копеек, платежное поручение № 109978 от 23.06.2011 на сумму 810 000 рублей 00 копеек).

Кроме того, ООО «Симпак» заключен Договор аренды от 14.06.2011 с ОАО «Комета» на аренду помещения площадью 236,81 кв.м под производство по адресу: г. Ульяновск, ул. Брестская, дом 78. Согласно акту приема-передачи арендуемых площадей от 01.08.2011 (приложение № 2 к Договору аренды от 14.06.2011) указанное помещение передано ООО «Симпак». Согласно пояснениям ООО «Симпак» в указанном помещении будет устанавливаться приобретаемый экструдер.

В ходе рассмотрения дела № 7613/04-2011 не подтверждено, что на покупаемом ООО «Симпак» экструдере BG-65/1300LN, устанавливаемом в арендованном помещении, уже начато производство полиэтиленовой пленки. По мнению комиссии, после начала выпуска полиэтиленовой пленки на данном экструдере ООО «Симпак» может позиционировать себя как производственную компанию, однако общество не может распространять информацию о том, что производит полиэтиленовые пакеты, поскольку экструдер BG-65/1300LN может производить только исходное сырье для производства полиэтиленовых пакетов.

Согласно представленному ООО «Симпак» (вх. № 6856 от 22.07.2011) штатному расписанию на период с 01.10.2010 по 01.10.2011 штат общества состоит из 6 человек: директор - 1 единица, исполнительный директор - 1 единица, менеджер по продажам - 4 единицы. Согласно письменным пояснениям ООО «Симпак» (вх. № 7697 от 24.08.2011) численность работников общества составляет 7 человек. Согласно контактной информации, размещенной на сайте ООО «Симпак», в штате общества состоят: 1) Л<...>, Московский отдел продаж; 2) К<...>, Московский отдел продаж; 3)

С<...>, отдел фирменной печати; 4) П<...>, отдел пленочных материалов; 5) А<....>, отдел упаковочного оборудования; 6) Т<...>н, коммерческий директор. Таким образом, в штате ООО «Симпак» отсутствуют работники рабочих специальностей, которые могли бы эксплуатировать производственное оборудование, что также является доказательством того, что общество по состоянию на дату вынесения настоящего решения производственной компанией не является.

Исходным сырьем для производства полиэтиленовой пленки является полиэтилен, для производства цветной полиэтиленовой пленки используется средство для окрашивания (суперконцентрат). В процессе производства полиэтиленовых пакетов используются полиэтиленовая пленка (прозрачная либо цветная), краска для нанесения печати различных цветов и др. Ульяновским УФАС России определениями от 01.07.2011 и 26.07.2011 по делу № 7613/04-2011 у ООО «Симпак» запрошены копии документов в подтверждение того, что обществом в 2010-2011 годах закупалось сырье для производства полиэтиленовой пленки и пакетов. Из письменных пояснений ООО «Симпак» (вх. № 7697 от 24.08.2011) следует, что указанные документы отсутствуют. Следовательно, сырье в 2010-2011 годах ООО «Симпак» не закупалось. Данное обстоятельство также является доказательством того, что у ООО «Симпак» отсутствует собственное производство.

Согласно расчету платы за негативное воздействие на окружающую среду за 1 квартал 2011 года, представленному ООО «Симпак» в филиал по Ульяновской области ФГУ «ЦЛАТИ по ПФО», общество продекларировало только следующие виды отходов:

- 1) мусор от бытовых помещений организаций несортированный (включая крупногабаритный);
- 2) отходы (мусор) от уборки территории и помещений объектов оптово-розничной торговли промышленными товарами.

При этом, в пояснительной записке к расчету указано: *«ООО «Симпак» сообщает, что основной вид деятельности компании - это оптовая торговля пакетами. Среднесписочная численность по предприятию составляет 7 (семь) человек. В собственности предприятия арендуемое помещение общей площадью 50,59 кв.м по адресу: ул. Федерации, д. 17. Помещение предоставляется для использования 42,97 кв.м под офис, 7,62 под склад»*. То есть, являясь торговой компанией, ООО «Симпак» сообщает об отсутствии у общества отходов от производства и производственных помещений.

Определением от 01.07.2011 по делу № 7613/04-2011 у ООО «Симпак» запрошены заверенные копии договоров с пятью крупнейшими покупателями товаров (со всеми приложениями и дополнениями; по объемам 2011 года). ООО «Симпак» представлены копии договоров со следующими контрагентами (вх. № 6930 от 26.07.2011): 1) ООО «Бэст-Трейдинг» - договор поставки № 33-02/11С от 01.02.2011, 2) ОАО «Симрыба» - договор поставки № 221010 от 22.10.2010, 3) ОАО «Ульяновсккурорт» - договор поставки № 161109 от 16.11.2009, 4) ОАО «ИПК «Ульяновский Дом печати» - договор поставки товара № 51 от 05.03.2009, 5) ООО «Костюмстандарт» - договор на поставку продукции № 43 от 07.11.2007.

На запрос Ульяновского УФАС России (исх. № 3769-04 от 28.06.2011) получен ответ компании «Вся упаковка» (вх. № 6153 от 29.06.2011), из которого следует, что производственное оборудование, приведенное на фотографиях № 1 и № 2 страницы

«Наше производство» Интернет-сайта ООО «Симпак», действительно установлено в г. Улан-Удэ Республики Бурятия, то есть к деятельности ООО «Симпак» оборудование отношения не имеет. Также из ответа компании «Вся упаковка» следует, что ООО «Симпак» использует фотографии с разрешения компании. Однако, недобросовестная конкуренция в данном случае выражается не в незаконном использовании фотографий, как результатов интеллектуальной деятельности (п. 4 ч. 1 ст. 14 Федерального закона «О защите конкуренции»), а во введении в заблуждение относительно производителя товара, в том числе с использованием фотографий чужого производственного оборудования, которое выдается за свое.

Также недобросовестная конкуренция со стороны ООО «Симпак» выражается в распространении информации о наличии филиала (отдела, офиса продаж) в г. Москве.

На сайте общества содержатся информационные сообщения следующего содержания:

- «Московский отдел продаж. (917)552-26-16. [simpack@rambler.ru](mailto:simpack@rambler.ru)» (главная страница);

- «07.12.2010. Вторник. «Фабрика упаковки» в Москве! «Фабрика упаковки» (ООО «СИМПАК») в июле 2010 года открыла офис в Москве. Мы готовы оперативно и по конкурентным ценам изготовить Вам продукцию и доставить ее до Вашего склада.» (страница «Новости»);

- «21.07.2011. Четверг. В Московском филиале сменился телефонный номер! Уважаемые партнеры! Уведомляем Вас, что с 20.07.2011 г. в Московском филиале ООО «Симпак» сменился номер телефона. Теперь Вы сможете связаться с нами по номеру +7(499) 707 74 76.» (страница «Новости») и др.

Из приведенных сообщений следует, что ООО «Симпак» имеет в г. Москве подразделение, которое именуется или «филиал», или «отдел продаж», или «офис».

Однако, ООО «Симпак» подразделения в г. Москве не имеет, что подтверждается следующим.

Согласно ст. 55 ГК РФ представительством является обособленное подразделение юридического лица, расположенное вне места его нахождения, которое представляет интересы юридического лица и осуществляет их защиту. Филиалом является обособленное подразделение юридического лица, расположенное вне места его нахождения и осуществляющее все его функции или их часть, в том числе функции представительства. Представительства и филиалы должны быть указаны в учредительных документах создавшего их юридического лица.

В уставе ООО «Симпак» указано место нахождения общества («432071, Россия, город Ульяновск, улица Федерации, дом № 17»), однако не указываются какие-либо филиалы и представительства общества.

ООО «Симпак» зарегистрировано 02.03.1999 мэрией г. Ульяновска. Учредителями общества являются Коваленко Валерий Петрович (50% доли в уставном капитале общества) и К<...> (50% доли в уставном капитале общества). К<...>ко является сыном К<...>. Согласно п. 13.1 устава ООО «Симпак» единоличным исполнительным

органом управления общества является директор. Директором ООО «Симпак» избран К<...>.

В соответствии с п.п. 3, 13, 14 ч. 1 ст. 9 Федерального закона «О защите конкуренции» группой лиц признается совокупность физических лиц и (или) юридических лиц, соответствующих одному или нескольким признакам из следующих признаков:

- хозяйственное общество и физическое лицо или юридическое лицо, если такое физическое лицо или такое юридическое лицо осуществляет функции единоличного исполнительного органа этого хозяйственного общества (п. 3);

- физическое лицо, его супруг, родители (в том числе усыновители), дети (в том числе усыновленные), полнородные и неполнородные братья и сестры (п. 13);

- лица, каждое из которых по какому-либо указанному в [пунктах 1 - 13](#) настоящей части основанию входит в группу с одним и тем же лицом, а также другие лица, входящие с любым из таких лиц в одну группу по какому-либо указанному в [пунктах 1 - 13](#) настоящей части основанию (п. 14).

Таким образом, в данном случае одну группу лиц образуют:

- К<...>. и К<...>. - на основании п. 13 ч. 1 ст. 9 Федерального закона «О защите конкуренции»;

- К<...> В.П. и ООО «Симпак» - на основании п. 3 ч. 1 ст. 9 Федерального закона «О защите конкуренции»;

- К<...>, К<...>. и ООО «Симпак» - на основании п. 14 ч. 1 ст. 9 Федерального закона «О защите конкуренции».

Согласно ч. 2 ст. 9 Федерального закона «О защите конкуренции» установленные указанным Федеральным законом запреты на действия (бездействие) хозяйствующего субъекта, хозяйствующих субъектов распространяются на действия (бездействие) группы лиц.

К<...>. приказом ООО «Симпак» № 12-л от 01.10.2009 назначен исполнительным директором общества. Согласно должностной инструкции исполнительного директора ООО «Симпак» К<...>. организует работу и эффективное взаимодействие производственных единиц и структурных подразделений компании, участвует в разработке стратегии развития компании и др.

Согласно справке от 20.07.2011 общества с ограниченной ответственностью «Гарант-Парк-Телеком» (г. Москва), регистратора доменного имени «[www.simpak.ru](http://www.simpak.ru)», администратором указанного домена является физическое лицо К<...>. На сайте [www.simpak.ru](http://www.simpak.ru) личная информация К<...>. не размещается, однако имеется информация, касающаяся хозяйственной деятельности ООО «Симпак». В адресе сайта присутствует название ООО «Симпак»: «simpak». Название и оформление сайта свидетельствуют о том, что он является сайтом ООО «Симпак» - «Фабрики упаковок» или «Фабрики упаковок» - агентства готовых решений».

Размещая информацию и обслуживая сайт [www.simpak.ru](http://www.simpak.ru), К<...>. действует от имени и в интересах ООО «Симпак». Вместе с тем, К<...>., как физическое лицо, не является участником рассматриваемого товарного рынка и, следовательно, конкурентом продавцов, действующих на указанном товарном рынке.

В соответствии с п. 2 ч. 1 ст. 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.

П. 9 ст. 4 Федерального закона «О защите конкуренции» определяет недобросовестную конкуренцию как 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 рассматриваемых действиях ООО «Симпак» присутствуют все признаки недобросовестной конкуренции:

1. Действия совершены хозяйствующим субъектом (группой лиц): ООО «Симпак» является хозяйствующим субъектом; К<...>. принадлежит к группе лиц: К<...>., К<...>. и ООО «Симпак».

2. Действия направлены на получение преимуществ в предпринимательской деятельности. Распространение информации о том, что ООО «Симпак» является производственной компанией, производящей пакеты, пленочные изделия, гибкую промупаковку, имеющей филиал (отдел продаж, офис) в г. Москве, преследует цель - повысить престиж общества среди покупателей по сравнению с конкурентами, поскольку:

- товар, покупаемый у производителя, как правило, дешевле, так как отсутствует посредник, в обиходе даже существует определение «по ценам производителя»;

- у производителя можно заказать товар с желаемыми для покупателя характеристиками, причем при заказе товара указанные характеристики можно варьировать, выбирая наиболее оптимальный вариант;

- наличие филиала (отдела продаж, офиса) в г. Москве показывает состоятельность компании в условиях максимально жёсткой конкуренции, способность нести дополнительные расходы на содержание дополнительного подразделения, её расширенные возможности.

3. Действия противоречат обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости. Распространение недостоверной информации противоречит обычаям делового оборота - сложившимся и широко применяемым в области предпринимательской деятельности правилам поведения, не предусмотренным законодательством, независимо от того, зафиксированы ли они в каких-либо документах (ч. 1 ст. 5 ГК РФ). Введение в заблуждение, безусловно, нельзя назвать добропорядочным - достойным одобрения и честным, указанное действие не является справедливым и разумным, поскольку противоречит как нормам морали, так и этики предпринимательской деятельности.

4. Действия способны причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам. Потенциальные покупатели конкурентов, введенные в заблуждение в отношении производителя товара, реализуемого ООО «Симпак», способны уйти

именно к этому хозяйствующему субъекту, что, естественно, может принести убытки конкурентам. Круг таких конкурентов не ограничен.

В соответствии с ч. 1 ст. 39 Федерального закона «О защите конкуренции» антимонопольный орган в пределах своих полномочий возбуждает и рассматривает дела о нарушении антимонопольного законодательства, принимает по результатам их рассмотрения решения и выдает предписания. Согласно ч. 4 ст. 41 Федерального закона «О защите конкуренции» предписание выдается комиссией по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства на основании решения.

Поскольку ООО «Симпак» продолжает распространение информации, вводящей в заблуждение в отношении производителя товаров, реализуемых обществом, комиссия считает необходимым выдать предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

Согласно ч. 1 ст. 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях недобросовестная конкуренция, если эти действия не содержат уголовно наказуемого деяния, за исключением случаев, предусмотренных ст. 14.3 указанного Кодекса и ч. 2 указанной статьи влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» комиссия,

## **РЕШИЛА:**

1. Признать действия общества с ограниченной ответственностью «Симпак», выразившиеся в распространении информации о том, что «Фабрика упаковки» (общество с ограниченной ответственностью «Симпак») является производственной компанией, производит пакеты, пленочные изделия, гибкую промупаковку, имеет филиал (отдел продаж, офис) в г. Москве, вводящей в заблуждение в отношении производителя товара, нарушением пункта 2 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Выдать обществу с ограниченной ответственностью «Симпак» предписание о прекращении нарушения пункта 2 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

## **Председатель комиссии**

### **Члены комиссии**

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в суд или арбитражный суд.

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

**ООО «Симпак»**

432071, г. Ульяновск, ул. Федерации, дом 17

Исх. от \_19.09.2011\_ № \_\_5157-04\_\_

**ПРЕДПИСАНИЕ № 36**

06.09.2011

Дело № 7613/04-2011

г. Ульяновск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

- председатель комиссии
- заместитель руководителя управления
  - главный специалист-эксперт
- члены комиссии:
- специалист-эксперт.,

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 06.09.2011 по делу № 7613/04-2011 о нарушении **обществом с ограниченной ответственностью «Симпак»**, ИНН 7303019910, ОГРН 1027301491425, расположенным по адресу: 432071, г. Ульяновск, ул. Федерации, дом 17, пункта 2

части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

**ПРЕДПИСЫВАЕТ:**

**обществу с ограниченной ответственностью «Симпак»**

в срок до 05 октября 2011 года:

- прекратить нарушение пункта 2 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», а именно прекратить распространение в любой форме, в частности, на сайте в сети «Интернет» [www.simpak.ru](http://www.simpak.ru), не соответствующей действительности информации о том, что общество с ограниченной ответственностью «Симпак» («Фабрика упаковки», «Фабрика упаковки» - агентство готовых решений) является производственной компанией, производит пакеты, пленочные изделия, гибкую промупаковку, имеет филиал (отдел продаж, офис) в г. Москве, вводящей в заблуждение в отношении производителя товара, реализуемого обществом с ограниченной ответственностью «Симпак».

О выполнении настоящего предписания сообщить в срок до 10 октября 2011 года.

**Председатель комиссии**

**Члены комиссии:**

*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.*