

УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ

ПО КУРСКОЙ ОБЛАСТИ

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу №03-05/17-2017А

об административном правонарушении

16 июня 2017 года

г. Курск

<...>, рассмотрев протокол №03-05/17-2017А от 01.06.2017г. об административном правонарушении, составленный в отношении общества с ограниченной ответственностью «Импорттрейд» (<...>) и другие материалы дела, в присутствии защитника ООО «Импорттрейд» <...> по доверенности,

У С Т А Н О

02.02.2017г. Комиссией управления Федеральной антимонопольной службы по Курской области (Курского УФАС России) было рассмотрено дело №03-05/47-2016, по результатам которого установлен факт нарушения ст.14.5, ч.2 ст.14.6 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее ФЗ «О защите конкуренции») со стороны ООО «Импорттрейд».

В соответствии с ч.1.2 ст. 28.1 КоАП РФ поводом к возбуждению дел об административных правонарушениях, предусмотренных статьей [14.33](#) КоАП РФ, является принятие комиссией антимонопольного органа решения, которым установлен факт нарушения антимонопольного [законодательства](#) Российской Федерации.

Наличие нарушения подтверждено материалами дела № 03-05/47-2016 и решением Комиссии Курского УФАС России по данному делу (приобщено к делу №03-05/17-2017А), которым установлено следующее.

В Курское УФАС России поступило заявление ООО «Хенкель Рус» о признаках нарушения со стороны ООО «Импорттрейд» ст.14.5 и ст.14.6 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее ФЗ «О защите конкуренции»).

ООО «Хенкель Рус» осуществляет на территории Российской Федерации предпринимательскую деятельность по производству и реализации клеевой и прочей химической продукции, в том числе клея «жидкие гвозди» «Момент Монтаж» и герметика силиконового «Момент Гермент». Организацией были приобретены

исключительные права на дизайн упаковок клея «жидкие гвозди» «Момент Монтаж» и герметика силиконового «Момент Гермент».

Дизайн упаковки клея «жидкие гвозди» «Момент Монтаж» был разработан дизайнером <...> согласно п.7.1 которого все имущественные, авторские и/или смежные права в отношении объектов авторского и/или смежного права, указанных в п.1.1 (дизайн упаковки), передаются (отчуждаются) ООО «Хенкель Рус» в качестве исключительных с момента подписания акта сдачи-приемки работ. Акт сдачи-приемки выполненных работ подписан 22.09.2004г.

Дизайн упаковки герметика силиконового «Момент Гермент» разработан <...>, согласно п.7.1 которого в случае возникновения авторских и/или смежных прав на произведенную продукцию, все имущественные авторские права передаются заказчику в качестве исключительных.

Заявителем представлено заключение специалистов ООО «Центр по проведению судебных экспертиз и исследований» по результатам комплексного автороведческого, искусствоведческого исследования <...>.

Также заявителем представлен аналитический отчет Кафедры Методологии социологических исследований Социологического факультета МГУ имени М.В. Ломоносова по итогам социологического опроса потребителей России «Характер сравнительного восприятия среди потребителей дизайна упаковки жидких гвоздей «Момент», дизайна упаковки герметика силиконового «Момент» и дизайна упаковки жидких гвоздей «Megasil», дизайна упаковки герметика силиконового «Megasil».

Результаты представленных исследований в качестве доказательств по настоящему делу позволяют сделать следующие выводы:

- дизайн упаковки герметика силиконового и клея «жидкие гвозди» «Megasil», реализуемых ООО «Импорттрейд», являются сходными до степени смешения с дизайном упаковки герметика силиконового и клея «жидкие гвозди» «Момент» производства ООО «Хенкель Рус» с точки зрения потребителей;

- произведения графики и дизайна ««Megasil Ремонт» (упаковка товара) является производным произведением (переработкой) по отношению к произведениям графики и дизайна «Момент Монтаж» (упаковка товара) и «Момент Гермент» (упаковка товара).

ООО «Импорттрейд» осуществляет деятельность по ввозу и реализации на территории Российской Федерации клеевой и прочей химической продукции, в т.ч. клея «жидкие гвозди» и герметиков силиконовых «Megasil».

Производителем клея «жидкие гвозди» «Megasil» и герметика силиконового «Megasil» является ООО «Либра» (<...>).

ООО «Импорттрейд» представлен контракт <...>, заключенный с ООО «Либра» на поставку производимых организацией клеев и герметиков «Megasil». Данный контракт действовал в период <...>.

Подпунктом а) пункта 2.3 части 2 «Обязанности Покупателя» указанного контракта установлено, что Покупатель (ООО «Импорттрейд») является эксклюзивным

владельцем товарных знаков и образцов этикеток.

Также ООО «Импоттрейд» представлен контракт <...> с коммандитно-акционерным товариществом ООО «Карина Силантс» (<...>) на поставку герметиков «Megasil». Данный контракт действовал <...>.

Подпунктом а) пункта 2.3 части 2 «Обязанности Покупателя» данного контракта установлено, что Покупатель (ООО «Импоттрейд») является эксклюзивным владельцем товарных знаков и образцов этикеток.

ООО «Импоттрейд» также представлены таможенные декларации на ввоз на территорию РФ клеев и герметиков «Megasil» за период <...> года, получателем и декларантом товара указано ООО «Импоттрейд». Аналогичные таможенные декларации представлены Курской таможней по запросу Комиссии Курского УФАС России.

Таким образом, материалами дела №03-05/47-2016 подтверждается факт ввоза ООО «Импоттрейд» на территорию РФ товаров – клеев и герметиков «Megasil» в упаковке и с этикетками, сходными до степени смешения с дизайном упаковок товаров – герметиков силиконовых «Момент Гермент» и клея «жидкие гвозди» «Момент Монтаж» производства ООО «Хенкель Рус».

ООО «Хенкель Рус» и ООО «Импоттрейд» **являются конкурентами** на рынке клеевой и прочей химической продукции для ремонтных и строительных целей на рынке Российской Федерации: код 51.55.34 ОКВЭД «Оптовая торговля прочими промышленными химическими веществами», в т.ч. клеем; код ОКВЭД 20.52 «Клеи», код 20.30.22.170 «Герметики».

Исключительные права на дизайн упаковки клея «жидкие гвозди» «Момент Монтаж» были получены ООО «Хенкель Рус» в 2004 году, на дизайн упаковки герметика силиконового «Момент Гермент» - в 2007 году.

ООО «Хенкель Рус» более 10 лет производит и реализует клеевую продукцию под коммерческим обозначением «Момент» в упаковке определенного узнаваемого дизайна, и в силу этого приобрело деловую репутацию и известность среди потребителей РФ.

Контракты с поставщиками клея «жидкие гвозди» и герметика силиконового «Megasil», реализуемых в упаковке, дизайн которой сходен до степени смешения с дизайном упаковки клеевой продукции «Момент», были заключены ООО «Импоттрейд» в 2013 году, т.е. на момент, когда продукция ООО «Хенкель Рус» была уже узнаваема среди потребителей.

Действия ООО «Импоттрейд» по введению в оборот на территории РФ клея «жидкие гвозди» и герметика силиконового «Megasil» с незаконным использованием результатов интеллектуальной деятельности ООО «Хенкель Рус» в форме переработки произведений дизайна – упаковок клея «жидкие гвозди» «Момент Монтаж» и герметика силиконового «Момент Гермент» противоречат ч.1 ст.1229, ч.1 ст.1270 ГК РФ, требованиям добросовестности и справедливости, направлены на получение ООО «Импоттрейд» преимуществ при осуществлении своей предпринимательской деятельности за счет использования сложившейся репутации и известности товара конкурента, могут ввести потребителей в

заблуждение относительно производителя указанных товаров и их ожидаемых потребительских свойств, способны причинить конкуренту – ООО «Хенкель Рус» убытки в форме упущенной выгоды.

Действия ООО «Импорттрейд» по введению в оборот на территории Российской Федерации в нарушение требований ст.1229, ст.1270 ГК РФ, клея «жидкие гвозди» и герметика силиконового «Megasil», дизайн упаковки которых сходен до степени смешения с дизайном упаковки товаров конкурента – ООО «Хенкель Рус»: клея «жидкие гвозди» «Момент монтаж» и герметика силиконового «Момент Гермент», вследствие имитации внешнего вида упаковок указанных товаров могут ввести потребителей в заблуждение относительно производителя указанного товара в силу смешения дизайна упаковки данных товаров.

ООО «Импорттрейд», реализуя клей «жидкие гвозди» и герметик силиконовый «Megasil», дизайн упаковки которых сходен до степени смешения с дизайном упаковки клея «жидкие гвозди» «Момент Монтаж» и герметика силиконового «Момент Гермент», использует репутацию товара ООО «Хенкель Рус» для целей получения необоснованного преимущества при осуществлении предпринимательской деятельности, что может причинить последнему убытки за счет оттока потребителей, которые могут перепутать производителей данных товаров, в виде упущенной выгоды.

Статьей 14.5 ФЗ «О защите конкуренции» не допускается недобросовестная конкуренция путем совершения хозяйствующим субъектом действий по продаже, обмену или иному введению в оборот товара, если при этом незаконно использовались результаты интеллектуальной деятельности, за исключением средств индивидуализации, принадлежащих хозяйствующему субъекту-конкуренту.

Статьей 14.6 ФЗ «О защите конкуренции» запрещена недобросовестная конкуренция путем совершения хозяйствующим субъектом действий (бездействия), способных вызвать смешение с деятельностью хозяйствующего субъекта-конкурента либо с товарами или услугами, вводимыми хозяйствующим субъектом-конкурентом в гражданский оборот на территории Российской Федерации, в том числе:

...2) копирование или имитация внешнего вида товара, вводимого в гражданский оборот хозяйствующим субъектом-конкурентом, упаковки такого товара, его этикетки, наименования, цветовой гаммы, фирменного стиля в целом (в совокупности фирменной одежды, оформления торгового зала, витрины) или иных элементов, индивидуализирующих хозяйствующего субъекта-конкурента и (или) его товар.

Таким образом, решением Комиссии Курского УФАС России установлено, что:

- действия ООО «Импорттрейд» по введению в оборот на территории РФ клея «жидкие гвозди» и герметика силиконового «Megasil» с незаконным использованием результатов интеллектуальной деятельности ООО «Хенкель Рус» в форме переработки произведений дизайна – упаковок клея «жидкие гвозди» «Момент Монтаж» и герметика силиконового «Момент Гермент» нарушают положения ст.14.5 ФЗ «О защите конкуренции»;

- действия ООО «Импорттрейд» по введению в оборот на территории Российской

Федерации клея «жидкие гвозди» и герметика силиконового «Megasil», дизайн упаковки которых сходен до степени смешения с дизайном упаковки товаров конкурента – ООО «Хенкель Рус»: клея «жидкие гвозди» «Момент монтаж» и герметика силиконового «Момент Гермент», вследствие имитации внешнего вида упаковок указанных товаров нарушают положения п.2 ст.14.6 ФЗ «О защите конкуренции».

Данные действия ООО «Импорттрейд» Решением Комиссии Курского УФАС России от 02.02.2017г. по делу №03-05/47-2016 признаны недобросовестной конкуренцией.

Нарушение ООО «Импорттрейд» ст.14.5, п.2 ст.14.6 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» документально подтверждено с 11.06.2016г., окончено 09.02.2017г. место совершения нарушения – Курская область.

Согласно ч.1 ст.37 ФЗ «О защите конкуренции» за нарушение антимонопольного законодательства, коммерческие и некоммерческие организации и их должностные лица, физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели, несут ответственность, предусмотренную законодательством Российской Федерации.

Согласно ст.14.33 КоАП РФ:

1. Недобросовестная конкуренция, если эти действия не содержат [уголовно наказуемого деяния](#), за исключением случаев, предусмотренных [статьей 14.3](#) настоящего Кодекса и [частью 2](#) настоящей статьи, влечет наложение административного штрафа на юридических лиц - от 100 000 до 500 000 рублей.

2. Недобросовестная конкуренция, выразившаяся во введении в оборот товара с незаконным использованием результатов интеллектуальной деятельности и приравненных к ним средств индивидуализации юридического лица, средств индивидуализации продукции, работ, услуг влечет наложение административного штрафа на юридических лиц - от одной сотой до пятнадцати сотых размера суммы [выручки](#) правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено правонарушение, но не менее ста тысяч рублей.

ООО «Импорттрейд» нарушило ст.14.5 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», что образует состав административного правонарушения, предусмотренного ч.2 ст.14.33 КоАП РФ (недобросовестная конкуренция путем введения в оборот товара с незаконным использованием результатов интеллектуальной деятельности).

ООО «Импорттрейд» нарушило п.2 ст.14.6 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», что образует состав административного правонарушения предусмотренного ч.1 ст.14.33 КоАП РФ (недобросовестная конкуренция путем копирования или имитации внешнего вида товара, вводимого в гражданский оборот хозяйствующим субъектом-конкурентом).

Доказательствами совершения ООО «Импорттрейд» административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ст.14.33 КоАП РФ, являются материалы дела №03-05/47-2016 о нарушении ООО «Импорттрейд» ст.14.5, п.2 ст.14.6

ФЗ «О защите конкуренции», факт совершения правонарушения подтверждается протоколом №03-05/17-2017А от 01.06.2017г. и материалами дела №03-05/17-2017А.

В соответствии с ч.1 ст. 2.2 административное правонарушение признается совершенным умышленно, если лицо, его совершившее, сознавало противоправный характер своего действия (бездействия), предвидело его вредные последствия и желало наступления таких последствий или сознательно их допускало, либо относилось к ним безразлично.

В соответствии с ч.2 ст. 2.2 административное правонарушение признается совершенным по неосторожности, если лицо его совершившее, предвидело возможность наступления вредных последствий своего действия (бездействия), но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на предотвращение таких последствий, либо не предвидело возможности наступления таких последствий, хотя должно было и могло их предвидеть.

В соответствии с ч.2 ст.2.1 КоАП РФ юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых настоящим Кодексом предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

ООО «Импорттрейд» имело возможность для соблюдения требований антимонопольного законодательства, однако не предприняло необходимых и достаточных мер по их соблюдению.

В соответствии с ч.3 ст.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.

В соответствии с п.4 Примечания к ст.14.31 КоАП РФ за совершение административного правонарушения, предусмотренного статьей [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.

В соответствии с п.4 Примечания к ст.14.31 КоАП РФ за совершение административного правонарушения, предусмотренного статьей [14.33](#) настоящего Кодекса, при наличии обстоятельств, смягчающих административную ответственность, за исключением обстоятельств, предусмотренных [пунктами 5 и 6 части 1 статьи 4.2](#) настоящего Кодекса, 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.

В ходе рассмотрения дела обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении, предусмотренных ст. 25.4 Кодекса РФ об административных правонарушениях, не установлено.

В ходе рассмотрения дела обстоятельств, отягчающих административную ответственность в соответствии со ст.4.3 КоАП РФ, не установлено.

В соответствии со ст.4.2 КоАП РФ установлены следующие обстоятельства, смягчающие административную ответственность:

- добровольное исполнение до вынесения постановления по делу об административном правонарушении ООО «Импорттрейд», предписания по делу №03-05/47-2016 об устранении допущенного нарушения, выданного ему Курским УФАС России;

- оказание лицом, совершившим административное правонарушение, содействия органу, уполномоченному осуществлять производство по делу об административном правонарушении, в установлении обстоятельств, подлежащих установлению по делу об административном правонарушении.

В силу ч.2 ст. 4.2 КоАП РФ судья, орган, должностное лицо, рассматривающие дело об административном правонарушении, могут признать смягчающими обстоятельства, не указанные в настоящем Кодексе или в законах субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях. Смягчающим обстоятельством признано совершение ООО «Импорттрейд» административного правонарушения впервые.

Согласно ч.1 ст.14.33 КоАП РФ минимальный размер административного штрафа составляет 100 000 рублей, максимальный размер административного штрафа составляет 500 000 рублей.

В соответствии с п.4 Примечания к ст.14.31 КоАП РФ на ООО «Импорттрейд» без учета смягчающих обстоятельств подлежит наложению административный штраф, исчисляемый по ч.1 ст.14.33 КоАП РФ в размере:

<...>

В соответствии с п.4 Примечания к ст.14.31 КоАП РФ административный штраф, подлежащий наложению, уменьшается на каждое установленное обстоятельство, смягчающее административную ответственность.

Таким образом, с учетом трех смягчающих обстоятельств на ООО «Импорттрейд» подлежит наложению штраф, исчисляемый по ч.1 ст.14.33 КоАП РФ в размере:

<...>

Административный штраф по ч.2 ст.14.33 КоАП РФ исчисляется от размера выручки от реализации товара, на рынке которого совершено административное правонарушение. В соответствии с данной статьей минимальный размер административного штрафа составляет 0,01 от выручки, максимальный размер административного штрафа – 0,15 от выручки.

В соответствии с п.3 ч.1 ст.3.5 КоАП РФ административный штраф по ч.2 ст.14.33 исчисляется исходя из суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено административное правонарушение, за календарный год, предшествующий году, в котором было выявлено административное правонарушение. Административное правонарушение со стороны ООО «Импорттрейд» выявлено в 2017 году, следовательно размер административного штрафа исчисляется исходя из суммы выручки правонарушителя от реализации товара, на рынке которого совершено административное правонарушение, за 2016 год.

В соответствии с представленными ООО «Импорттрейд» сведениями, выручка от реализации товара, на рынке которого совершено административное правонарушение, за 2016 год составляет <...>.

Минимальный размер административного штрафа составит <...>.

Максимальный размер административного штрафа составит <...>.

В соответствии с п.4 Примечания к ст.14.31 КоАП РФ на ООО «Импорттрейд» без учета смягчающих обстоятельств подлежит наложению административный штраф, исчисляемый по ч.2 ст.14.33 КоАП РФ в размере:

<...>

В соответствии с п.4 Примечания к ст.14.31 КоАП РФ административный штраф, подлежащий наложению, уменьшается на каждое установленное обстоятельство, смягчающее административную ответственность.

Таким образом, с учетом трех смягчающих обстоятельств на ООО «Импорттрейд» подлежит наложению штраф, исчисляемый по ч.2 ст.14.33 КоАП РФ в размере:

<...>

В соответствии с ч.2 ст.14.33 КоАП РФ размер административного штрафа не может составлять менее <...> рублей.

Таким образом, на ООО «Импорттрейд» подлежит наложению административный штраф в размере <...> рублей по ч.2 ст.14.33 КоАП РФ.

В соответствии с ч.2 ст.4.4 КоАП РФ при совершении лицом одного действия (бездействия), содержащего составы административных правонарушений, ответственность за которые предусмотрена двумя и более статьями (частями статей) настоящего Кодекса и рассмотрение дел о которых подведомственно одному и тому же судье, органу, должностному лицу, административное наказание назначается в пределах санкции, предусматривающей назначение лицу, совершившему указанное действие (бездействие), более строгого административного наказания.

В силу п.2 ч.3 ст.4.4 КоАП РФ в случае, предусмотренном [частью 2](#) настоящей статьи, административное наказание назначается в пределах санкции, при применении которой может быть назначен наибольший административный штраф в денежном выражении, если указанными санкциями предусматривается назначение административного наказания в виде административного штрафа.

На основании изложенного, руководствуясь ст.2.1, ч.1 ст.2.10, ст.3.5, ст.4.2, ст.4.4, ст.14.33, ст.23.48, ч.1 ст.29.9, ст.29.10, ст.29.11 Кодекса РФ об административных правонарушениях, учитывая степень и характер совершенного административного правонарушения,

П О С Т А Н

1. Признать юридическое лицо – общество с ограниченной ответственностью «Импорттрейд» (<...>) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частями 1 и 2 ст.14.33 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

2. За совершение административного правонарушения, предусмотренного частями 1 и 2 ст.14.33 Кодекса РФ об административных правонарушениях, привлечь ООО «Импорттрейд» к административной ответственности в виде штрафа в размере <...> рублей.

В соответствии со ст. 31.1 КоАП РФ настоящее постановление вступает в законную силу по истечении 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

В соответствии с п. 1 ст. 32.2 КоАП РФ административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее 60 (шестидесяти) 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](#) КоАП РФ.

Сумму административного штрафа надлежит уплатить в доход федерального бюджета по **КБК 161 1 16 02010 01 6000 140 (ИНН 4629015760/КПП463201001, УФК по Курской области (Курское УФАС России), р/с 40101810600000010001 в ОТДЕЛЕНИЕ КУРСК г. Курск, БИК 043807001, ОКТМО 38701000).**

В соответствии со ст. 31.5 КоАП РФ при наличии обстоятельств, вследствие которых исполнение постановления о назначении административного наказания в виде административного штрафа невозможно в установленные сроки, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, могут отсрочить исполнение постановления на срок до одного месяца. С учетом материального положения лица, привлеченного к административной ответственности, уплата административного штрафа может быть рассрочена судьей, органом, должностным лицом, вынесшими постановление, на срок до трех месяцев.

При отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, по истечении 60 дней со срока, указанного в ч.1 ст.32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, должностное лицо, вынесшее постановление, направляет соответствующие материалы судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренным федеральным законодательством. Кроме того, должностное лицо, вынесшее постановление, принимает решение о привлечении лица, не уплатившего административный штраф, к административной ответственности в виде штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа в соответствии с ч.1 ст.20.25 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления в порядке, предусмотренном ст. 30.1 - ст. 30.3 КоАП РФ.

<...>