

**Потерпевший:**

ИП Колупаев Антон Сергеевич

<...>

**Лицо, в отношении которого ведется  
производство по делу об  
административном правонарушении:**

ИП Ульянов Алексей Валерьевич

<...>

**ПОСТАНОВЛЕНИЕ**

**ПО ДЕЛУ № 045/04/14.33-78/2022**

«27» июня 2022 года

г. Курган

Я, руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области (далее – Курганское УФАС России) <...>, рассмотрев на основании статьи 23.48 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) материалы дела об административном правонарушении, возбужденного в отношении индивидуального предпринимателя Ульянова Алексея Валерьевича (ОГРНИП: 312450107400072, ИНН: 450103694804, Дата присвоения ОГРНИП: 14.03.2012; адрес регистрации <...>; далее – ИП Ульянов А.В.) по части 1 статьи 14.33 КоАП РФ,

при участии:

от потерпевшего: явки нет, извещен,

от лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении: явки нет, извещено,

**УСТАНОВИЛ:**

Поводом к возбуждению дела об административном правонарушении послужило принятие комиссией Курганского УФАС России решения по делу о нарушении антимонопольного законодательства № 045/01/14.6-23/2021 от 21.01.2022 (резюмирующая часть оглашена 30.12.2021), которым установлен факт нарушения части 1 статьи 14.4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) ИП Ульяновым А.В. (часть 1.2 статьи 28.1 КоАП РФ).

Старшим государственным инспектором отдела контроля товарных, финансовых рынков и рекламного законодательства Курганского УФАС России <...> составлен протокол № 045/04/14.33-78/2022 от 31.05.2022 в отношении ИП Ульянова А.В.

Определением от 31.05.2022 назначены время и место рассмотрения дела на 27.06.2022 в 15 час. 00 мин. местного времени по адресу: г. Курган, ул. М. Горького, д. 40, каб. 212.

Потерпевший и лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, явку не обеспечили, извещены о времени и месте рассмотрения дела надлежащим образом.

Исследовав материалы дела, должностное лицо приходит к следующим выводам.

В Курганское УФАС России поступило заявление ИП Колупаева А.С. на недобросовестную конкуренцию ИП Ульянова А.В. (т. 1 л.д. 1-41, 44-48).

При рассмотрении заявления Курганским УФАС России установлены признаки нарушения антимонопольного законодательства, в связи с чем был издан приказ № 75 от 11.06.2021 о возбуждении дела и создании комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства № 045/01/14.6-23/2021 (далее – Комиссия, т. 1 л.д. 64).

Часть 1 статьи 8 Конституции Российской Федерации устанавливает, что в Российской Федерации гарантируются единство экономического пространства, свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств, поддержка конкуренции, свобода экономической деятельности.

В силу статьи 34 Конституции Российской Федерации каждый имеет право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности (часть 1), а экономическая деятельность, направленная на монополизацию и недобросовестную конкуренцию, не допускается (часть 2).

Закон о защите конкуренции определяет организационные и правовые основы защиты конкуренции, в том числе по предупреждению и пресечению

монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции (пункт 1 часть 1 статья 1 указанного Федерального закона).

Антимонопольный орган осуществляет полномочия по возбуждению и рассмотрению дела о нарушениях антимонопольного законодательства (пункт 1 часть 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции).

Согласно части 1 статьи 14.4 Закона о защите конкуренции не допускается недобросовестная конкуренция, связанная с приобретением и использованием исключительного права на средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации товаров, работ или услуг (далее – средства индивидуализации).

Согласно пункту 1 статьи 4 Закона о защите конкуренции товар – объект гражданских прав (в том числе работа, услуга, включая финансовую услугу), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

В соответствии с пунктом 4 статьи 4 Закона о защите конкуренции товарный рынок – сфера обращения товара (в том числе товара иностранного производства), который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров (далее – определенный товар), в границах которой (в том числе географических) исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами.

Согласно пункту 5 статьи 4 Закона о защите конкуренции хозяйствующий субъект – коммерческая организация, некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход, индивидуальный предприниматель, иное физическое лицо, не зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя, но осуществляющее профессиональную деятельность, приносящую доход, в соответствии с федеральными законами на основании государственной регистрации и (или) лицензии, а также в силу членства в саморегулируемой организации.

В силу пункта 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции конкуренция – соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

Согласно пункту 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции недобросовестная конкуренция – любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам – конкурентам либо

нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

ИП Колупаев А.С. и ИП Ульянов А.В. осуществляют деятельность на одном товарном рынке услуг по онлайн продаже купонов, предоставляющих скидки, на территории г. Кургана, Курганской области, то есть являются хозяйствующими субъектами-конкурентами на рынке по продаже купонов.

Указанные обстоятельства подтверждаются аналитическим отчетом по делу № 045/01/14.6-23/2021 от 28.10.2021. Также материалами дела № 045/01/14.6-27/2020, рассмотренного по заявлению ИП Ульянова А.В. на действия ИП Колупаева А.С., согласно которым установлено, что ИП Ульянов А.В. и ИП Колупаев А.С. осуществляют деятельность на одном товарном рынке услуг по онлайн продаже купонов, предоставляющих скидки на территории в том числе г. Кургана, Курганской области, то есть являются хозяйствующими субъектами – конкурентами.

ИП Колупаев А.С. зарегистрировал доменное имя «zabiraikupon.ru» 21.12.2016 через аккредитованного регистратора национальных доменов .RU/.SU/.PF ООО «Регистратор доменных имен РЕГ.РУ». В подтверждение представлено свидетельство о регистрации доменного имени ООО «Регистратор доменных имен РЕГ.РУ».

С 2017 года ИП Колупаевым А.С. используется обозначение «Забирай купон» (на русском языке) – «zabiraikupon.ru» (на английском языке) при осуществлении предпринимательской деятельности по онлайн продаже купонов посредством использования интернет-сайта «<https://zabiraikupon.ru>», группы в социальной сети «ВКонтакте» «Забирай Купон | Курган» (<https://vk.com/kupon45>) со ссылкой на указанный интернет-сайт; группы в социальной сети Одноклассники «Забирай Купон • Курган Скидки Акции Купоны» (<https://ok.ru/kupon45>) со ссылкой на указанный интернет-сайт; мобильного приложения «Забирай Купон – купоны, скидки, акции и промокоды» в Google Play со ссылкой на указанный интернет-сайт; электронного справочника с картой г. Кургана, Курганской области «2ГИС» (<https://2gis.ru/kurgan/search/kupon>, наименование указано как «Интернет-портал скидок») со ссылкой на указанный интернет-сайт, группу социальной сети «ВКонтакте», профиль в Instagram, социальной сети Facebook; профиля в Instagram (<https://www.instagram.com/kupon45>), социальной сети Facebook (<https://www.facebook.com/kupon45> - группа заблокирована).

В подтверждение известности обозначения «Забирай купон», интернет-сайта «<https://zabiraikupon.ru>» ИП Колупаев А.С. указывает, что с 2017 года обозначение демонстрировалось в рамках проведения рекламных кампаний на территории г. Кургана, Курганской области, в том числе следующая реклама: на билбордах, скамейках в парке ЦПКиО, городском саду, LED-экранах, автобусах, лифтах, в различных организациях, в том числе Почта России, на радио, остановках, ТРЦ «РИО», ТРЦ «Пушкинский», РЦ «Маракана», в журналах, онлайн-рекламе в группе социальной сети «ВКонтакте»

(<https://vk.com/kupon45>), профиле в Instagram (<https://www.instagram.com/kupon45>), группе в социальной сети Одноклассники (<https://ok.ru/kupon45>), социальной сети Facebook (<https://www.facebook.com/kupon45> - группа заблокирована), Яндекс, Google. В подтверждение представлены фотоотчеты, записи видео-рекламы, записи прямых эфиров, видеозаписи розыгрышей купонов.

Группа в социальной сети «ВКонтакте» «Забирай Купон | Курган» (<https://vk.com/kupon45>) насчитывает более 25 000 участников, является верифицируемой, т.е. проверенной администрацией социальной сети «ВКонтакте», профиль в Instagram (<https://www.instagram.com/kupon45>) насчитывает более 2 500 участников, группа в социальной сети Одноклассники (<https://ok.ru/kupon45>) насчитывает более 2 400 участников, мобильное приложение «Забирай Купон – купоны, скидки, акции и промокоды» в Google Play насчитывает более 10 000 скачиваний.

Мобильное приложение «Забирай Купон – купоны, скидки, акции и промокоды» в Google Play выпущено 08.06.2017, на момент рассмотрения антимонопольного дела насчитывает более 840 оценок и отзывов.

В указанных выше сервисах в постах, публикациях, видеороликах присутствует обозначение ИП Колупаева А.С. «Забирай купон» (на русском языке) – «zabiraikupon.ru» (на английском языке).

Кроме того, ИП Колупаев А.С. представил доказательства осуществления деятельности с 2017 года, в том числе операции по переводу средств оплаты купонов на расчетный счет за 2017 год, договор от 05.05.2017 с банковской организацией АО «Тинькофф Банк» (127287, г. Москва, ул. Хуторская 2-я, д. 38А, стр. 26; ОГРН: 1027739642281, Дата присвоения ОГРН: 28.11.2002, ИНН: 7710140679, КПП: 771301001), счет рекламодателя и размещение акции на сайте от 19.07.2017 с фактом его оплаты, публикации в группе «ВКонтакте», которые начали осуществляться с 08.02.2017, переписку с пользователями в группе «ВКонтакте» от 2017 года, оплату услуг хостинга интернет-сайта «<https://zabiraikupon.ru>» за 2017 год, рекламные кампании, которые проводились заявителем в 2017 году, которые указаны выше, данные Яндекс Метрики о посещаемости сервиса за 2017 год, мобильное приложение, которое выпущено 08.06.2017.

С учетом изложенных обстоятельств, Комиссия пришла к выводу о достаточности доказательств о наличии известности деятельности ИП Колупаева А.С. по онлайн продаже купонов на территории г. Кургана, Курганской области с 2017 года под обозначением «Забирай купон» (на русском языке) – «zabiraikupon.ru» (на английском языке).

ИП Ульянов А.В. зарегистрировал товарный знак «zabiraikupon» в государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации 11.01.2021 (дата приоритета 01.06.2020, дата государственной регистрации 11.01.2021, номер государственной

регистрации № 790838, номер заявки: 2020727687). В подтверждение представлено свидетельство на товарный знак (знак обслуживания) № 790838, выданное Федеральной службой по интеллектуальной собственности.

Также ИП Ульянов А.В. зарегистрировал доменное имя «zabiraikupon.com» 02.12.2020 через аккредитованного регистратора доменов ООО «Регистратор Р01». В подтверждение представлена справка о праве администрирования доменного имени ООО «Регистратор Р01».

Как указывает ответчик, товарный знак «zabiraikupon», домен «zabiraikupon.com» используется ИП Ульяновым А.В. при осуществлении предпринимательской деятельности по онлайн продаже купонов посредством использования интернет-сайта «<https://zabiraikupon.com>».

Кроме того, ИП Ульянов А.В. использует в своей предпринимательской деятельности по онлайн продаже купонов обозначение «Покупончо» (pokuponcho) с 23.03.2012.

19.05.2020 ИП Ульянов А.В. зарегистрировал товарный знак «pokuponcho» в государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации (дата приоритета 18.11.2019, дата государственной регистрации 19.05.2020, номер государственной регистрации № 757458, номер заявки: 2019758658).

ИП Ульянов А.В. также является администратором домена «pokuponcho.ru» (Покупончо.ру), что подтверждается справкой о праве администрирования доменного имени от 13.02.2020, выданной ООО «Регистратор Р01».

Товарный знак «pokuponcho», домен «pokuponcho.ru» используется ИП Ульяновым А.В. при осуществлении предпринимательской деятельности по онлайн продаже купонов посредством использования интернет-сайта «<https://pokuponcho.ru>», группы социальной сети «ВКонтакте» «Покупончо.ру – скидки Кургана» (<https://vk.com/pokuponcho>) со ссылкой на указанный интернет-сайт, группы в социальной сети Одноклассники «Покупончо.ру - скидки Кургана» (<https://ok.ru/group/54154954670253>) со ссылкой на указанный интернет-сайт, группы социальной сети Facebook «ПокупонЧО.ру - скидки, г. Курган» (<https://www.facebook.com/pokuponcho/about>), профиля в Instagram «pokuponcho» (<https://www.instagram.com/pokuponcho>), мобильных приложений «Покупончо» в Google Play и «Покупончо» в App Store со ссылкой на интернет-сайт «<https://pokuponcho.ru>», электронного справочника с картой г.Кургана, Курганской области «2ГИС» (<https://2gis.ru/kurgan/search/купон>, наименование указано как «Покупончо») со ссылкой на указанный интернет-сайт, группу социальной сети «ВКонтакте», профиль в Instagram.

Группа в социальной сети «ВКонтакте» «Покупончо.ру – скидки Кургана» (<https://vk.com/pokuponcho>) насчитывает более 20 000 участников, группа в социальной сети Одноклассники «Покупончо.ру - скидки Кургана»

(<https://ok.ru/group/54154954670253>) насчитывает более 800 участников, группа социальной сети Facebook «ПокупонЧО.ру - скидки, г. Курган» (<https://www.facebook.com/pokuponcho/about>) насчитывает 70 участников, профиль в Instagram «pokuponcho» (<https://www.instagram.com/pokuponcho>) насчитывает более 2 500 участников.

Кроме того, мобильное приложение «Покупончо» в Google Play выпущено 16.06.2015, на момент рассмотрения антимонопольного дела насчитывает более 90 оценок и отзывов; мобильное приложение «Покупончо» в App Store выпущено 14.12.2015, на момент рассмотрения антимонопольного дела насчитывает 5 оценок и отзывов.

В указанных выше сервисах в постах, публикациях присутствует обозначение ИП Ульянова А.В. «покупончо» (на русском языке) – «pokuponcho» (на английском языке).

11.02.2021 ИП Колупаеву А.С. от администрации социальной сети «ВКонтакте» поступила информация об обращении владельца товарного знака «zabiraikupon» с жалобой на его использование в группе ИП Колупаева А.С. «Забирай Купон | Курган».

20.02.2021 ИП Колупаеву А.С. от юриста ООО «Бегет» (195112, г. Санкт-Петербург, площадь Карла Фаберже, д.8, литер Б, офис 726А, ОГРН: 1077847645590, Дата присвоения ОГРН: 22.10.2007, ИНН: 7801451618, КПП: 780601001), платного хостинг-провайдера, услугами которого пользовался ИП Колупаев А.С. для работы своего интернет-сайта «<https://zabiraikupon.ru>», поступила информация о жалобе ИП Ульянова А.В. о нарушении исключительного права на товарный знак «zabiraikupon», которое выражено в использовании ИП Колупаевым А.С. обозначений «Забирай купон», «zabiraikupon.ru», которые тождественны товарному знаку «zabiraikupon», принадлежащему ИП Ульянову А.В., в жалобе указано, что интернет-сайт «<https://zabiraikupon.ru>» устойчиво ассоциируется у потребителя с услугами и продуктами, которые распространяются под товарным знаком ИП Ульянова А.В., просит заблокировать домен «<https://zabiraikupon.ru>» в связи с незаконным использованием товарного знака ИП Ульянова А.В.

02.06.2021 ИП Колупаеву А.С. от юриста ООО «Бегет» поступила повторная жалоба ИП Ульянова А.В. на интернет-сайт «<https://zabiraikupon.ru>».

В связи с поступлением указанных жалоб ИП Ульянова А.В. о незаконном использовании товарного знака «zabiraikupon» ИП Колупаевым А.С., последний был вынужден сменить хостинг-провайдера ООО «Бегет» на Fornexcloud Ltd. (Arch. Makariou III, 95, Charitini Building, Floor 1, Flat 102, Nicosia, Cyprus, 1071).

30.06.2021 ИП Ульянов А.В. подал жалобу в Fornexcloud Ltd. на сайт ИП Колупаева А.С. «<https://zabiraikupon.ru>» в связи с незаконным использованием товарного знака ИП Ульянова А.В. «zabiraikupon», в которой просит принять

меры по пресечению использования интернет-сайтом «<https://zabiraikupon.ru>» товарного знака «zabiraikupon».

ИП Колупаев А.С. считает, что указанные действия ИП Ульянова А.В. направлены на недобросовестную конкуренцию и препятствование в осуществлении своей предпринимательской деятельности.

Для выявления акта недобросовестной конкуренции необходимо наличие в действиях хозяйствующего субъекта всех признаков недобросовестной конкуренции, установленных в пункте 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции, а именно:

- осуществление действий хозяйствующим субъектом - конкурентом;
- направленность действий хозяйствующего субъекта на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности;
- противоречие указанных действий положениям действующего законодательства, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости;
- причинение или способность причинения указанными действиями убытков другому хозяйствующему субъекту-конкуренту, либо нанесения ущерба его деловой репутации.

Приобретение преимуществ перед конкурентами возможно посредством воздействия на потребителей, что в свою очередь, изменяет структуру потребительского спроса, дает возможность увеличить объем реализации продукции и, соответственно, увеличить получаемую прибыль.

Под направленностью действий хозяйствующего субъекта на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности следует понимать их способность улучшить положение конкурирующего хозяйствующего субъекта на рынке, в том числе привлечь к своим товарам (работам, услугам) потребительский спрос и увеличить размер получаемой прибыли по отношению к размеру прибыли, которая могла быть получена им в случае добросовестного поведения на товарном рынке.

Законом о защите конкуренции установлены три возможных объекта противоречия совершаемых хозяйствующим субъектом действий для целей их признания актом недобросовестной конкуренции. То есть совершенно необязательно, чтобы действия, направленные на получение преимуществ в предпринимательской деятельности, влекущие возможность или факт нанесения ущерба конкуренту, противоречили одновременно законодательству, обычаям делового оборота и требованиям добропорядочности, разумности и справедливости. Достаточно, чтобы один из трех элементов данной группы признаков недобросовестной конкуренции имел место в действиях хозяйствующего субъекта.



Под противоречием законодательству РФ следует понимать нарушение не только норм Закона о защите конкуренции, но и иных законов, устанавливающих требования к осуществлению добросовестной конкуренции и запреты различных недобросовестных действий, направленных на получение преимуществ в предпринимательской деятельности (нормы гражданского законодательства, Закон о рекламе, Закон о коммерческой тайне и др.)

Обычаи делового оборота являются разновидностью обычаев, предусмотренных пунктом 1 статьи 5 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ). Так, к обычаям делового оборота следует относить сложившееся и широко применяемое в какой-либо области предпринимательской деятельности, не предусмотренное законодательством правило поведения, независимо от того, зафиксировано ли оно в каком-либо документе. При этом обычаи делового оборота применяются, если они не противоречат положениям действующего законодательства или договору.

В качестве критериев противоправности недобросовестной конкуренции отдельно выделяется противоречие действий правонарушителей требованиям добропорядочности, разумности и справедливости. Так, в гражданском законодательстве устанавливается требование, что участники гражданских правоотношений должны действовать добросовестно (пункт 3 статья 1 ГК РФ). При этом добросовестность участников гражданских правоотношений разумность их действий предполагаются (пункт 5 статья 10 ГК РФ).

Термины «добропорядочность», «разумность», «справедливость» действующим законодательством не определены, в связи с чем, применяются в соответствии с их общим значением в русском языке. Термин «добропорядочный» толкуется как «приличный», «достойный одобрения», «порядочный», а термин «порядочный» в свою очередь, как «местный и соответствующий принятым правилам поведения» (см. Толковый словарь русского языка под ред. С.И. Ожегова и Н.Ю. Шведовой: М, 1997).

Конституционный Суд РФ в Определении от 21.11.2013 № 1841-О указал, что возможность признания действий хозяйствующего субъекта соответствующими требованиям добропорядочности, разумности и справедливости соответствует концепции, заложенной в статье 10-bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности, и в необходимой мере расширяет область судебного усмотрения в сфере пресечения недобросовестной конкуренции, так как это связано с многообразием форм и методов недобросовестной конкуренции, не все из которых могут прямо противоречить законодательству или обычаям делового оборота.

Для признания конкретных действий недобросовестной конкуренцией и их

пресечения не требуется в обязательном порядке устанавливать наличие убытков или ущерба деловой репутации. Такое наличие должно доказываться при применении к правонарушителю гражданско-правовой санкции в виде возмещения убытков.

На основании пункта 30 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 04.03.2021 № 2 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением судами антимонопольного законодательства» в силу запрета недобросовестной конкуренции хозяйствующие субъекты вне зависимости от их положения на рынке при ведении экономической деятельности обязаны воздерживаться от поведения, противоречащего законодательству и (или) сложившимся в гражданском обороте представлениям о добропорядочном, разумном и справедливом поведении (статья 10-bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности, пункты 3, 4 статьи 1 Гражданского кодекса, пункты 7 и 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции).

Нарушение хозяйствующим субъектом при ведении своей деятельности норм гражданского и иного законодательства, в том числе в случае неправомерного использования охраняемого результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации, само по себе не означает совершение акта недобросовестной конкуренции.

При рассмотрении спора о нарушении запрета недобросовестной конкуренции должны быть установлены в совокупности:

- факт осуществления хозяйствующим субъектом действий, способных оказать влияние на состояние конкуренции;
- отличие избранного хозяйствующим субъектом способа конкуренции на рынке от поведения, которое в подобной ситуации ожидалось бы от любого субъекта, преследующего свой имущественный интерес, но не выходящего за пределы осуществления гражданских прав и честной деловой практики;
- направленность поведения хозяйствующего субъекта на получение преимущества, в частности имущественной выгоды или возможности ее извлечения, при осуществлении экономической деятельности за счет иных участников рынка, в том числе посредством оказания влияния на выбор покупателей (потребителей), на возможность иных хозяйствующих субъектов, конкурирующих добросовестно, извлекать преимущество из предложения товаров на рынке, на причинение вреда хозяйствующим субъектам-конкурентам иными подобными способами (например, в результате использования (умаления) чужой деловой репутации).

Для доказывания факта недобросовестной конкуренции необходимо установление как специальных признаков, определенных нормами статей 14.1 - 14.7 Закона, так и общих признаков недобросовестной конкуренции, предусмотренных пунктом 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции, статьей 10-bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности.

Комиссией установлено, что фактически товарный знак «zabiraikupon» ИП Ульянова А.В. используется ответчиком только в рамках интернет-сайта «<https://zabiraikupon.com>». Вместе с тем, указанный сайт является копией другого сайта ответчика «<https://pokuponcho.ru>», через который фактически осуществляется вся деятельность по онлайн продаже купонов, на что указывает идентичность дизайна сайта, ссылки на сайт «<https://pokuponcho.ru>», аналогичные купоны, кроме того, при отправке ссылки на сайт «<https://zabiraikupon.com>» отображается логотип с обозначением «Покупончо» (на русском языке), при покупке купона на сайте «<https://zabiraikupon.com>» автоматически осуществляется переадресация покупателя на сайт «<https://pokuponcho.ru>». Кроме того, не представлено иных сервисов кроме сайта «<https://zabiraikupon.com>», с помощью которых осуществлялась бы предпринимательская деятельность ИП Ульянова А.В с использованием товарного знака «zabiraikupon».

Также Комиссией было учтено, что действия по обращениям ИП Ульянова А.В. в социальные сети, хостинг сервисы по блокировке групп, сайта и информации, с помощью которых ИП Колупаев А.С. осуществляет свою деятельность, также регистрация товарного знака «zabiraikupon», 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 ИП Колупаеву А.С.

В силу специфики осуществления деятельности по онлайн продаже купонов необходимо учитывать, что блокировка социальных сетей приводит к снижению трафика, т.е. потенциальных покупателей, а блокировка сайта приведет к остановке деятельности предпринимателя в указанной сфере, что негативно скажется на состоянии конкуренции на данном товарном рынке.

Кроме того, необходимо учитывать, что использование товарного знака «zabiraikupon» сходного до степени смешения с обозначениями «Забирай купон» (на русском языке) – «zabiraikupon.ru» (на английском языке), что подтверждает ответ ФИПС (121059, г. Москва, Бережковская набережная, д. 30, к. 1) (т.2 л.д. 82-83, 139-142), приводит к получению преимущества, в частности имущественной выгоды ИП Ульянова А.В. или возможности ее извлечения, при осуществлении экономической деятельности за счет ИП Колупаева А.С., в том числе посредством оказания влияния на выбор покупателей (потребителей), на причинение вреда, в результате использования чужой деловой репутации, заработанной заявителем.

Также доказательствами подтверждено, что ИП Ульянов А.В. достоверно знал о существовании конкурента ИП Колупаева А.С. с даты подачи заявления ИП Ульянова А.В. на действия ИП Колупаева А.С. – 17.02.2020, которое рассматривалось в рамках дела о нарушении антимонопольного

законодательства № 045/01/14.6-27/2020. При этом, датой приоритета товарного знака «zabiraikuron» является 01.06.2020.

Довод ИП Ульянова А.В. о наличии решения Федеральной службы по интеллектуальной собственности от 31.05.2021, которым ИП Колупаеву А.С. было отказано, в связи с непредставлением доказательств наличия какого-либо имущественного комплекса (производственное, торговое или иное предприятие) комиссией был отклонен, поскольку в настоящем деле был иной предмет рассмотрения и исследовались иные доказательства.

С учетом изложенных обстоятельств по делу Комиссия квалифицировала действия ИП Ульянова А.В., связанными с приобретением и использованием исключительных прав на товарный знак «zabiraikuron» согласно свидетельству № 790838 от 11.01.2021 в отношении товаров 09 и услуг 35, 36, 41, 42 классов МКТУ недобросовестной конкуренцией, как нарушающие часть 1 статьи 14.4 Закона о защите конкуренции.

Указанные обстоятельства подтверждаются решением Комиссии Курганского УФАС России по делу о нарушении антимонопольного законодательства № 045/01/14.6-23/2021 от 21.01.2022 (резолютивная часть оглашена 30.12.2021), а также иными материалами дела № 045/01/14.6-23/2021, протоколом № 045/04/14.33-78/2022 от 31.05.2022.

Согласно части 1 статьи 14.33 КоАП РФ 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 должностных лиц в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц – от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Причастность ИП Ульянова А.В. к совершению административного правонарушения проявляется в распространении на него требований антимонопольного законодательства Российской Федерации.

У ИП Ульянова А.В. имелась возможность не нарушать требования действующего антимонопольного законодательства, однако лицо допустило указанное нарушение.

Объектом административных правонарушений являются общественные отношения, складывающиеся в сфере защиты конкуренции.

Объективную сторону правонарушения составляют действия ИП Ульянова А.В., направленные на недобросовестную конкуренцию в отношении ИП Колупаева А.С.

Субъективная сторона административного правонарушения выражена в форме умысла.

Место совершения административного правонарушения: г. Курган.

Время совершения административного правонарушения: с 01.06.2020 по 30.12.2021, в частности: 01.06.2020, 11.01.2021, 11.02.2021, 20.02.2021, 24.03.2021, 02.06.2021, 30.06.2021.

Срок давности привлечения к административной ответственности, установленный статьей 4.5 КоАП РФ, не истек.

Таким образом, ИП Ульянов А.В. является виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое установлена частью 1 статьи 14.33 КоАП РФ.

Согласно части 2 статьи 4.1.1 КоАП РФ административное наказание в виде административного штрафа не подлежит замене на предупреждение в случае совершения административного правонарушения, предусмотренного в том числе 14.33 настоящего Кодекса.

Обстоятельств, смягчающих, отягчающих административную ответственность не установлено. Обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении (статья 24.5 КоАП РФ), не выявлено. Причины и условия, способствовавшие совершению административного правонарушения, не выявлены.

На основании вышеизложенного, руководствуясь частью 1 статьи 14.33, статьёй 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

### **ПОСТАНОВИЛ:**

Признать индивидуального предпринимателя Ульянова Алексея Валерьевича (ОГРНИП: 312450107400072, ИНН: 450103694804, Дата присвоения ОГРНИП: 14.03.2012; адрес регистрации <...>) виновным в совершении административного правонарушения, административная ответственность за которое установлена частью 1 статьи 14.33 КоАП РФ, и назначить ему административное наказание в виде административного штрафа в размере 12 000 (двенадцати тысяч) рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.

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

Сумма штрафа, уплаченного за нарушение законодательства, зачисляется по следующим реквизитам:

<...>

Копию документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, лицу, привлеченному к административной ответственности, надлежит представить в Курганское УФАС России (e-mail: to45@fas.gov.ru).

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

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу, либо в суд по месту рассмотрения дела в течение десяти 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.

Руководитель

<...>