

## ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу

об административном правонарушении № 433/09-АДМ-2016

«10» января 2017г.

г. Кемерово

Я, Ланцман Людмила Игоревна, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области, рассмотрев дело об административном правонарушении № 433/09-АДМ-2016, возбужденное в отношении Общества с ограниченной ответственностью «ЭЛЬДОРАДО» (далее - ООО «ЭЛЬДОРАДО»; ИНН 4212037419, ОГРН 1154212000084, юридический адрес: 652560, Кемеровская область, г.Полысаево, ул. Иркутская, 4; дата регистрации в качестве юридического лица 18.02.2015г.), по факту совершения правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 1 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), в отсутствие представителя ООО «ЭЛЬДОРАДО»

### УСТАНОВИЛА:

17.06.2015г. Комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по результатам рассмотрения дела № 06/А-14-2016, возбужденного в отношении Общества с ограниченной ответственностью «ЭЛЬДОРАДО» (далее по тексту - ООО «ЭЛЬДОРАДО»), принято решение о признании действий ООО «ЭЛЬДОРАДО», выразившихся в регистрации юридического лица (ООО «ЭЛЬДОРАДО» г.Полысаево) с фирменным наименованием сходным до степени смешения с фирменным наименованием другого юридического лица (ООО «ЭЛЬДОРАДО» г.Москва), в использовании ООО «ЭЛЬДОРАДО» г.Полысаево при оформлении вывески магазина по адресу: Кемеровская область, г.Ленинск-Кузнецкий, ул.Пушкина, 88, на фирменной одежде сотрудников магазина словесного обозначения «ЭЛЬДОРАДО» сходного до степени смешения с товарным знаком «ЭЛЬДОРАДО» по свидетельству № 276457, принадлежащему ООО «ЭЛЬДОРАДО» г.Москва, нарушением части 1 статьи 14.4, пунктов 1, 2 статьи 14.6 ФЗ «О защите конкуренции».

Согласно части 1 статьи 14.4 ФЗ «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).

Статьей 14.6 ФЗ «О защите конкуренции» установлен запрет на недобросовестную конкуренцию, связанную с созданием смешения, а именно, не допускается 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:

1) незаконное использование обозначения, тождественного товарному знаку, фирменному наименованию, коммерческому обозначению, наименованию места происхождения товара хозяйствующего субъекта-конкурента либо сходного с ними до степени смешения, путем его размещения на товарах, этикетках, упаковках или использования иным образом в отношении товаров, которые продаются либо иным образом вводятся в гражданский оборот на территории Российской Федерации, а также путем его использования в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», включая размещение в доменном имени и при других способах адресации;

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.

29.06.2016г. уведомлением о составлении протокола были назначены дата, время и место составления и подписания протокола – 05.08.2016г. в 09 часов 00 минут. Уведомление было направлено в адрес ООО «ЭЛЬДОРАДО» заказным письмом с уведомлением о вручении.

05.08.2016г. на составление и подписание протокола законный представитель ООО «ЭЛЬДОРАДО» не явился, защитника не направил. Сведениями о вручении ООО «ЭЛЬДОРАДО» уведомления о составлении и подписании протокола Кемеровское УФАС России не располагало.

05.08.2016г. уведомлением о составлении протокола были назначены дата, время и место составления и подписания протокола – 09.09.2016г. в 08 часов 30 минут. Уведомление было направлено в адрес ООО «ЭЛЬДОРАДО» заказным письмом с уведомлением о вручении.

09.09.2016г. на составление и подписание протокола законный представитель ООО «ЭЛЬДОРАДО» не явился, защитника не направил. Сведениями о вручении ООО «ЭЛЬДОРАДО» уведомления о составлении и подписании протокола Кемеровское УФАС России не располагало.

09.09.2016г. уведомлением о составлении протокола были назначены дата, время и место составления и подписания протокола – 14.10.2016г. в 09 часов 00 минут. Уведомление было направлено в адрес ООО «ЭЛЬДОРАДО» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП Почта России с отметкой «неудачная попытка вручения» имеется в материалах дела).

14.10.2016г. состоялась процедура составления и подписания протокола № 433/09-АДМ-2016 об административном правонарушении в отсутствие представителя ООО «ЭЛЬДОРАДО».

14.10.2016г. определением были назначены дата, время и место рассмотрения дела об административном правонарушении – 25.10.2016г. на 09 часов 00 минут.

Копии определения и протокола № 433/09-АДМ-2016 были направлены в адрес ООО «ЭЛЬДОРАДО» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП Почта России с отметкой «неудачная попытка вручения» имеется в материалах дела).

25.10.2016г. на рассмотрение дела № 433/09-АДМ-2016 об административном правонарушении представитель ООО «ЭЛЬДОРАДО» не явился, защитника не направил. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «ЭЛЬДОРАДО» о дате, времени и месте рассмотрения дела № 433/09-АДМ-2016 Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 25.10.2016г. рассмотрение дела было отложено на 29.11.2016г. на 09 часов 00 минут. Копии определения № 433/09-АДМ-2016 была направлена в адрес ООО «ЭЛЬДОРАДО» заказным письмом с уведомлением о вручении.

29.11.2016г. на рассмотрение дела № 433/09-АДМ-2016 об административном правонарушении представитель ООО «ЭЛЬДОРАДО» не явился, защитника не направил. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «ЭЛЬДОРАДО» о дате, времени и месте рассмотрения дела № 433/09-АДМ-2016 Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 29.11.2016г. рассмотрение дела было отложено на 10.01.2017г. на 10 часов 30 минут. Копия определения № 433/09-АДМ-2016 была направлена в адрес ООО «ЭЛЬДОРАДО» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП Почта России с отметкой «срок хранения истек, выслано обратно отправителю» имеется в материалах дела).

10.01.2017г. состоялось рассмотрение дела № 433/09-АДМ-2016 об административном правонарушении в отсутствие законного представителя, защитника ООО «ЭЛЬДОРАДО».

Изучив материалы дела, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области приходит к следующим выводам:

Кемеровским УФАС России установлено, что в действиях ООО «ЭЛЬДОРАДО» имеются нарушения части 1 статьи 14.4, пунктов 1, 2 статьи 14.6 ФЗ «О защите конкуренции», выразившиеся в регистрации юридического лица (ООО «ЭЛЬДОРАДО» г.Полысаево) с фирменным наименованием сходным до степени смешения с фирменным наименованием другого юридического лица (ООО «ЭЛЬДОРАДО» г.Москва), в использовании ООО «ЭЛЬДОРАДО» г.Полысаево при оформлении вывески магазина по адресу: Кемеровская область, г.Ленинск-Кузнецкий, ул.Пушкина, 88, на фирменной одежде сотрудников магазина словесного обозначения «ЭЛЬДОРАДО» сходного до степени смешения с товарным знаком «ЭЛЬДОРАДО» по свидетельству № 276457, принадлежащему ООО «ЭЛЬДОРАДО» г.Москва.

Время совершения ООО «ЭЛЬДОРАДО» административного правонарушения: с 01.06.2015г. по 10.06.2016г.

Место совершения административного правонарушения: Кемеровская область, г. Ленинск-Кузнецкий, ул. Пушкина, 88.

Частью 1 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлено, что недобросовестная конкуренция, если эти действия не содержат уголовно наказуемого деяния, за исключением случаев, предусмотренных статьей 14.3 КоАП РФ и частью 2 статьи 14.33 КоАП РФ 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.

В силу части 2 статьи 2.1 КоАП РФ юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых КоАП РФ или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Исходя из смысла данной нормы, юридическое лицо не подлежит ответственности в том случае, если будет доказано, что соблюдение норм и правил было невозможно в силу чрезвычайных событий и обстоятельств, которые данное лицо не могло не предвидеть, ни предотвратить при соблюдении той степени заботливости и осмотрительности, которая от него требовалась.

В данном случае у ООО «ЭЛЬДОРАДО» имелась возможность не регистрировать юридическое лицо с фирменным наименованием сходным до степени смещения с фирменным наименованием другого юридического лица и не использовать при оформлении вывески магазина по адресу: Кемеровская область, г. Ленинск-Кузнецкий, ул. Пушкина, 88, на фирменной одежде сотрудников магазина словесного обозначения «ЭЛЬДОРАДО» сходного до степени смещения с товарным знаком «ЭЛЬДОРАДО» по свидетельству № 276457, принадлежащему ООО «ЭЛЬДОРАДО» г. Москва, однако, данные действия ООО «ЭЛЬДОРАДО» предприняты не были.

ООО «ЭЛЬДОРАДО» документально не подтвердило наличие чрезвычайных обстоятельств, не позволивших выполнить требования части 1 статьи 14.4, пунктов 1, 2 статьи 14.6 ФЗ «О защите конкуренции», а также то, что им были приняты все необходимые и возможные меры к неукоснительному и точному исполнению требований законодательства. Таким образом, вина ООО «ЭЛЬДОРАДО» установлена.

Согласно части 3 статьи 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания юридическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

В части 1 статьи 4.2 КоАП РФ перечислен перечень закрепленных смягчающих вину обстоятельств, включая добровольное прекращение противоправного поведения лицом, совершившим административное правонарушение; добровольное исполнение до вынесения постановления по делу об административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение, предписания об устранении допущенного нарушения, выданного ему органом, осуществляющим контроль (надзор).

При этом, [пунктом 2 статьи 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.

Кемеровское УФАС России пришло к выводу о наличии иных смягчающих вину обстоятельств, таких как факт совершения административного правонарушения ООО «ЭЛЬДОРАДО» впервые.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность ООО «ЭЛЬДОРАДО» за совершение административного правонарушения не установлено (ст. 4.3 КоАП РФ).

Основания для применения статьи 2.9 КоАП РФ и освобождения от административной ответственности в связи с малозначительностью допущенного правонарушения не усматриваются.

При квалификации правонарушения в качестве малозначительного необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения. Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям. Такие обстоятельства, как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, свидетельствующими о малозначительности правонарушения.

Квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях и применительно к обстоятельствам конкретного совершенного лицом деяния.

ООО «ЭЛЬДОРАДО» не представлено доказательств, подтверждающих наличие исключительных обстоятельств, свидетельствующих о малозначительности совершенного правонарушения.

Оценивая собранные по делу доказательства, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области находит вину ООО «ЭЛЬДОРАДО» доказанной, а действия верно квалифицированными по части 1 статьи 14.33 КоАП РФ как недобросовестная конкуренция.

Совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.33 КоАП РФ, влечет наложение административного штрафа на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

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

Согласно части 4 примечания к статье 14.31 КоАП РФ 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.

Базовый штраф (БШ) определяется как сумма минимального размера административного штрафа (МинШ) и половины разности максимального размера административного штрафа (МаксШ) и минимального размера административного штрафа (МинШ) и рассчитывается по следующей формуле:

$$\text{БШ} = (\text{МаксШ} - \text{МинШ}) / 2 + \text{МинШ}$$

$$(500 - 100) / 2 + 100 = 300$$

При наличии обстоятельств, смягчающих административную ответственность, размер административного штрафа, налагаемого на юридическое лицо, подлежит уменьшению за каждое такое обстоятельство на одну восьмую разности максимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения.

Размер административного штрафа, который подлежит наложению на юридическое лицо за административное правонарушение, предусмотренное статьями 14.31, 14.31<sup>1</sup>, 14.31<sup>2</sup>, 14.32 и 14.33 КоАП (ПШ), является суммой базового штрафа и обстоятельств, отягчающих административную ответственность, уменьшенной на сумму обстоятельств, смягчающих административную ответственность:

$$\text{ПШ} = \text{БШ} + (\text{ОО} * n) - (\text{ОС} * n), \text{ где}$$

n – количество обстоятельств, смягчающих или отягчающих административную ответственность.

$$300 + (50 * 0) - (50 * 2) = 200$$

Соответственно, размер административного штрафа за административное правонарушение, совершенное ООО «ЭЛЬДОРАДО», должен быть исчислен с

учетом того, что в действиях данного юридического лица присутствует два смягчающих административную ответственность обстоятельства, а именно: добровольное прекращение противоправного поведения лицом, совершившим административное правонарушение и совершения административного правонарушения ООО «ЭЛЬДОРАДО» впервые.

Руководствуясь пунктом 3 статьи 4.1, статьей 4.2, статьи 4.3, статьей 23.48, пунктом 1 части 1 статьи 29.9, статьей 14.31 и частью 1 статьи 14.33 КоАП РФ,

#### ПОСТАНОВИЛА:

1. Признать Общество с ограниченной ответственностью «ЭЛЬДОРАДО» (ИНН 4212037419, ОГРН 1154212000084, юридический адрес: 652560, Кемеровская область, г.Полысаево, ул. Иркутская, 4; дата регистрации в качестве юридического лица 18.02.2015г.) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Наложить на Общество с ограниченной ответственностью «ЭЛЬДОРАДО» (ИНН 4212037419, ОГРН 1154212000084, юридический адрес: 652560, Кемеровская область, г.Полысаево, ул. Иркутская, 4; дата регистрации в качестве юридического лица 18.02.2015г.) штраф в размере **200 000 (двести 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.

Административный штраф за нарушение Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» необходимо перечислить по следующим реквизитам:

**Получатель:** ИНН 4207012419 КПП 420501001

УФК по Кемеровской области (Кемеровское УФАС России)

р/с 40101810400000010007 в отделении Кемерово, г. Кемерово

БИК 043207001

КБК: 161 116 02010 01 6000 140; ОКТМО: 32701000

**Назначение платежа:** административный штраф за нарушение антимонопольного законодательства по делу № 433/09-АДМ-2016.

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

В соответствии с частью 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

Заместитель руководителя управления

Л.И. Ланцман