ИП Филипповой И.В.

г.Барнаул, 656055

Дело № 022/04/14.33-355/2019

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 50

о назначении административного наказания по делу

об административном правонарушении

01 июля 2019г. г.Барнаул

Я, врио заместителя руководителя управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю Б<...>, рассмотрев протокол должностного лица управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю и материалы дела об административном правонарушении №022/04/14.3-355/2019 в отношении ИП Филипповой Инги Вадимовны, 05.05.1994 года рождения, уроженки г.Камень-на-Оби, зарегистрированной по адресу: Алтайский край, г.Барнаул, ОГРНИП 314222326800051, ИНН 222331434000,

в присутствии лица, в отношении которого ведется производство по делу, - ИП Филипповой Инги Вадимовны, а также представителя Т<...> по доверенности от 01.01.2019г.,

УСТАНОВИЛ:

согласно протоколу об административном правонарушении № 34 от 20.06.2019г. ИП Ф<...>. при осуществлении предпринимательской деятельности организации и проведению реалити-квестов допущено нарушение пункта 1 статьи 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции», что образует состав административного правонарушения, предусмотренный частью 1 статьи 14.33 КоАП РФ.

Данное обстоятельство выражается в следующем:

В Алтайское краевое УФАС России обратилась ИП К<...> с заявления о нарушении индивидуальными предпринимателями Ф<...> и Б<...> запрета на недобросовестную конкуренцию, выразившегося в использовании в предпринимательской деятельности по организации реалити-квестов обозначения, схожего до степени смешения с зарегистрированным товарным знаком «ВЗАПЕРТИ твое главное приключение».

Заявитель указал, что в январе 2019 года ему стало известно о нарушении указанными индивидуальными предпринимателями исключительных прав заявителя на товарный знак «ВЗАПЕРТИ твое главное приключение», которое выразилось в использовании на вывеске, в рекламе по адресам осуществления деятельности по организации реалити-квестов: Сиреневая ул., 32, Папанинцев ул., 117, Песчаная ул., 118, Балтийская ул., 105 в городе Барнауле, а также в доменном имени, на сайте, в социальных сетях «ВКонтакте», «Instagram» обозначения «НЕ

ВЗАПЕРТИ», схожего до степени смешения с вышеуказанным товарным знаком.

В качестве доказательства сходства указанного обозначения с зарегистрированным товарным знаком ИП К<...> представлено заключение эксперта Алтайской торгово-промышленной палаты К<...>№ 0270100120 от 25.01.2019г.

Кроме того, заявитель указал, что ИП Ф<...>, ИП Б<...> при наличии заключенных с ИП К<...> договоров бизнес-партнерства, предметом которых являлось предоставление бизнес-партнерства на территории города Барнаула по организации дилерского предприятия «реалити-квест «Взаперти», организовали параллельный бизнес по организации реалити-квестов «НЕ ВЗАПЕРТИ», используя исключительные права на средство индивидуализации, принадлежащие заявителю.

Запрет недобросовестной конкуренции установлен главой 2.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Согласно пункту 9 статьи 4 Федерального 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.

Согласно материалам дела, хозяйствующие субъекты ИП К<...>, ИП Ф<...>и ИП Б <...>являются конкурентами на рынке по организации «реалити-квестов» в пределах одних географических границ – Барнаул Алтайский край, следовательно, добросовестная конкуренция, как фактор ведения данными хозяйствующими субъектами конкурентной борьбы на началах добросовестности, разумности и справедливости, в соответствии с законодательством Российской Федерации, не создавая препятствий друг другу, заведомо предполагается.

ИП К<...> является правообладателем исключительных прав на комбинированный товарный знак «ВЗАПЕРТИ твое главное приключение», зарегистрированный в государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания РФ от 20.03.2017г. (приоритет с 28.09.2015г.), что подтверждается свидетельством № 609414.

Данный товарный знак зарегистрирован, в том числе в отношении 41 класса товаров/услуг МКТУ (предоставление услуг игровых залов, услуги по написанию сценариев) и используется правообладателем для индивидуализации своей коммерческой деятельности по организации «реалити-квестов «Взаперти» в г.Барнауле.

Для продвижения своих услуг заявителем используется социальная сеть «Вконтакте» (https://vk.com/vzaperty_brn), сервис «Instagram» (https://www.instagram.com/vzaperti_brn/), а также официальный сайт https://v-zaperti.ru/barnaul/.

В 2017 году для расширения круга клиентов ИП К<...> были заключены договоры бизнес-партнерства с ИП Ф<....> и ИП Б<...>, предметом которых являлось предоставление дилерам бизнес-партнерства на территории по организации дилерского предприятия «реалити-квест «Взаперти» для осуществления предпринимательской деятельности.

С ИП Ф<...> договор бизнес-партнерства заключен 26.04.2017г., территория, в пределах которой осуществляется организация реалити-квестов – г.Барнаул, Сиреневая ул., 32.

В соответствии с пунктом 4.1 договора бизнес-партнерства Управляющая компания (ИП К<...>.) обязана предоставить дилеру (ИП Ф<...>) пакет, необходимый для начала выполнения обязанностей по настоящему договору, а также материалы и услуги, включенные в пакет.

В состав пакета, согласно приложению № 1 к договору бизнес-партнерста, входит:

- право на открытие дилерского предприятия,

- право на пользование фирменным стилем реалити-квеста «Взаперти»,

- макеты рекламных материалов;

- общая рекламная политика, консультация по медиа-планированию и PR-акциям,

- рекомендации, инструкции, типовые документы, шаблоны,

- предоставление системы бронирования на едином сайте www.v-zaperti.ru,

- размещение информации о партнере на сайте www.v-zaperti.ru.

Согласно обстоятельствам дела, информация о партнерах – ИП Б<...> и ИП Ф<...>, в частности о территориях, на которых данными индивидуальными предпринимателями оказываются услуги по организации реалити-квестов «Взаперти» в рамках заключенных с ИП К<....> договоров бизнес-партнерства, была размещена на сайте Управляющей компании (ИП К<.....) www.v-zaperti.ru.

10 января 2019 года в период с 22:00 до 23:00 информация о реалити-квестах по адресам: Балтийская ул., 105, Папанинцев ул., 117, Песчаная ул., 118 и Сиреневая ул., 32 была скрыта ИП К<...> от публичного просмотра на сайте www.v-zaperti.ru. Данная информация была скрыта на основании пункта 7.8 договора бизнес-партнерства в связи с несоблюдением дилерами условий договора.

Действия по сокрытию информации о реалити-квестах, как отмечает ИП К<...>, носили предупредительный характер, но вместо того, чтобы обратиться к управляющей компании дилеры (ИП Ф<...> и ИП Б<...>.) объединились и создали организацию реалити-квестов под названием «НЕ ВЗАПЕРТИ» по адресам: Балтийская ул., 105, Папанинцев ул., 117, Песчаная ул., 118 и Сиреневая ул., 32, информацию о которой разместили на сайте www.ne-v-zaperti.ru и социальных сетях «ВКонтакте», намеренно используя схожее до степени смешения с товарным знаком «ВЗАПЕРТИ твое главное приключение» обозначение.

Материалы дела содержат фотоснимки рекламных баннеров, расположенных по

адресам: Песчаная ул., 118, Балтийская ул., 105 в месте осуществления деятельности по организации индивидуальными предпринимателями «реалити-квестов «НЕ Взаперти», на которых размещена следующая информация «ТВОЕ ГЛАВНОЕ ПРИКЛЮЧЕНИЕ ВЗАПЕРТИ РЕАЛИТИ-КВЕСТ…» с использованием товарного знака заявителя. Антимонопольным органом 18 февраля 2019 года в ходе визуального осмотра рекламных баннеров по указанным адресам данный факт также установлен, в том числе и по улице Папаницев, 117.

Из материалов дела следует, что в январе 2019 года ИП К<...>неоднократно предпринимались попытки по направлению ИП Б<...> и ИП Ф<...>уведомлений о расторжении договоров бизнес-партнерства, но данные предприниматели уклонялись от их получения, и только 07 и 08 февраля 2019 года данные уведомления ими были получены, в связи с чем, заявитель считает договорные отношения по поводу бизнес-партнерства по организации реалити-квеста «Взаперти» расторгнутыми.

Однако ответчики факт расторжения договорных отношений отрицают, указывают, что никаких дополнительных соглашений к договору, предусматривающих его расторжение, не подписывали, использовали исключительные права на средство индивидуализации по организации реалити-квеста «ВЗАПЕРТИ», принадлежащие заявителю, в рамках договорных отношений бизнес-партнерства. Вместе с тем, как указывают ответчики, они не заинтересованы в дальнейшем сотрудничестве с ИП К<...> и направили в адрес индивидуального предпринимателя 28 марта 2019 года уведомление о намерении расторгнуть с 01.04.2019г. договор и дополнительное соглашение к договору бизнес-партнерства о его расторжении. Указывают, что после фактического прекращения договорных отношений с ИП К<...>. незамедлительно были удалены все информационные материалы и любые упоминания, имеющие отношение к деятельности ответчиков с указаниями на обозначения с использованием словесных элементов «ВЗАПЕРТИ», «НЕВЗАПЕРТИ», а также направлена заявка на регистрацию товарного знака «КВЕСТЛЕНД» и 31.03.2019г. зарегистрирован домен www.q-land.ru.

Вместе с тем, 16 апреля 2019 года заявителем в материалы дела представлен фотоснимок рекламного баннера, расположенного в оконном проеме входной группы по адресу: г.Барнаул, Сиреневая ул., 32 в месте осуществления деятельности по организации индивидуальными предпринимателями реалити-квестов, на котором размещена следующая информация «ТВОЕ ГЛАВНОЕ ПРИКЛЮЧЕНИЕ ВЗАПЕРТИ РЕАЛИТИ-КВЕСТ…» с использованием товарного знака заявителя. Также указано, что ответчики продолжают использовать обозначение «НЕВЗАПЕРТИ», схожее до степени смешения с зарегистрированным товарным знаком «ВЗАПЕРТИ твое главное приключение», на сайте www.avito.ru, в доказательство предоставлен скриншот страницы сайта; сайт www.ne-v-zaperti.ru не заблокирован, домен действующий и если его набрать в поисковой системе «Яндекс» сайт автоматически осуществляет перенаправление на www.q-land.ru.

Согласно заключению эксперта Алтайской торгово-промышленной палаты, обозначение «НЕ ВЗАПЕРТИ», используемое на сайте https://ne-v-zaperti.ru/ и на фасадах зданий, является тождественным комбинированному товарному знаку «ВЗАПЕРТИ твое главное приключение», исключительное право на использование которого принадлежит заявителю.

Согласно материалам дела, администратором доменных имен https://ne-v-

zaperti.ru/, https://q-land.ru, на которых размещена информация о деятельности компании по организации реалити-квестов, именуемой в настоящее время «КВЕСТЛЕНД» (ранее – «НЕ ВЗАПЕРТИ»), является гр. Трибушинин Леонид Вячеславович.

Антимонопольным органом установлено, что указанные сайты зарегистрированы и используются в интересах индивидуальных предпринимателей Филипповой И.В.и Бутаковой Е.А. по организации деятельности реалити-квестов.

На указанных сайтах размещается информация об адресах осуществления указанной деятельности, а именно: ул. Папанинцев, 117, ул. Песчаная, 118, ул. Балтийская, 105 и ул. Сиреневая, 32.

Материалами дела установлено, что в городе Барнауле по адресам: ул. Папанинцев, 117, ул. Песчаная, 118, ул. Балтийская, 105 деятельность осуществляет ИП Б<...>., по адресу: ул. Сиреневая, 32 – ИП Ф<...> что подтверждается соответствующими договорами аренды нежилых помещений.

Таким образом, обозначение «НЕ ВЗАПЕРТИ», используемое ИП Филипповой И.В.и ИП Бутаковой Е.А. в доменном имени, на сайте компании, на страницах в социальных сетях, а также на фасадах зданий, в которых осуществляется организация реалити-квестов «НЕ ВЗАПЕРТИ», является сходным до степени смешения с товарным знаком «ВЗАПЕРТИ твое главное приключение» по свидетельству № 609414.

В соответствии с пунктом 1 статьи 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции», 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 ним 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.

Согласно пункту 1 статьи 10bis «Недобросовестная конкуренция» Конвенции по охране промышленной собственности, заключенной в г. Париже 20 марта 1883 года, актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах. В том числе согласно указанной международной правовой норме подлежат запрету:

1) все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента.

Таким образом, в действиях ИП Ф<...>. установлены все признаки недобросовестной конкуренции, сформулированные в статье 9 Федерального закона «О защите конкуренции», а именно: направленность действий на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности по организации реалити-квестов «НЕ ВЗАПЕРТИ», приводящих к смешению с деятельностью заявителя, что создает угрозу причинения убытков ИП К<...> либо нанесения вреда деловой репутации, и указывает на нарушение запрета недобросовестной конкуренции, установленного пунктом 1 статьи 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции».

Решением от 17 мая 2019 года по делу № 01-ФАС22-НК/02-19 рассматриваемые действия ИП Ф<...>. признаны актом недобросовестной конкуренции в соответствии с пунктом 1 статьи 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции».

Согласно части 1.2 статьи 28.1 КоАП РФ, поводом к возбуждению дел об административных правонарушениях, предусмотренных статьями 14.9, 14.31, 14.31.1-14.33 настоящего Кодекса, является принятие комиссией антимонопольного органа решения, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации.

В соответствии с частью 1 статьи 37 Федерального закона «О защите конкуренции» за нарушение антимонопольного законодательства должностные лица федеральных органов исполнительной власти, органов государственной власти субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления, должностные лица иных, осуществляющих функции указанных органов, органов или организаций, а также должностные лица государственных внебюджетных фондов, коммерческие и некоммерческие организации и их должностные лица, физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели, несут ответственность, предусмотренную законодательством Российской Федерации.

Согласно статье 2.1 КоАП РФ, административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

На основании статьи 2.4 КоАП РФ административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей. Лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, совершившие административные правонарушения, несут административную ответственность как должностные лица, если настоящим Кодексом не установлено иное.

В соответствии с частью 1 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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.

Протокол об административном правонарушении № 34 от 20.06.2019г. составлен в присутствии ИП Филипповой И.В., которая при составлении и подписании протокола пояснила, что правонарушение совершено ею впервые и не умышлено ,при рассмотрении дела просила учесть в качестве смягчающего обстоятельства – исполнение предписания.

Субъективная сторона правонарушения, предусмотренного статьей 14.33 КоАП РФ, характеризуется виной в форме умысла.

В соответствии со статьей 2.2 КоАП РФ 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.

Доказательства, подтверждающие отсутствие у ИП Ф<...> возможности соблюдать требования действующего законодательства Российской Федерации с целью предотвращения совершения административного правонарушения, в материалах дела отсутствуют. Следовательно, в действиях индивидуального предпринимателя имеется вина в совершении правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.33 КоАП РФ, что подтверждается протоколом об административном правонарушении № 34 от 20.06.2019г. и материалами дела № 022/04/14.33-355/2019.

Объективная сторона правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.33 КоАП РФ, состоит в совершении любых действий, которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречащих законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости, если указанные действия причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам – конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

При принятии решения о виде и размере административного наказания учитываются характер совершенного административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, предусмотренных статьей 4.3 КоАП РФ, не установлено.

Установлено обстоятельство, смягчающее административную ответственность, предусмотренное статьей 4.2 КоАП РФ, а именно: добровольное исполнение до вынесения постановления по делу об административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение, предписания об устранении допущенного нарушения, выданного ему органом, осуществляющим государственный контроль (надзор) и муниципальный контроль.

Срок давности привлечения ИП Ф<...> к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ за нарушение антимонопольного законодательства, на момент вынесения настоящего постановления, не истек.

Руководствуясь частью 1 статьи 14.33, статьями 23.48, 28.3, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

признать ИП Ф<...>, ОГРНИП 314222326800051, ИНН 222331434000 виновной в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.33 КоАП РФ, и назначить наказание в виде административного штрафа в размере 12 000 (двенадцать 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 сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

Административный штраф должен быть перечислен по следующим реквизитам:

УИН: 16100500000000133991

Р/с № 40101810350041010001 в ГРКЦ ГУ Банка России по Алтайскому краю, г. Барнаул

БИК банка получателя: 040173001

Реквизиты получателя:

ИНН: 2221022528, КПП: 222501001 Управление федерального казначейства по Алтайскому краю (Алтайское краевое УФАС России)

ОКТМО: 01701000

Код дохода: 161 1 16 02010 01 6000 140

Основание платежа: денежные взыскания (штрафы) за нарушение антимонопольного законодательства в сфере конкуренции на товарных рынках.

Копию документа, подтверждающего уплату административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление, по факсу 8 (3852) 24-68-81 или по электронной почте to22@fas.gov.ru.

Согласно части 5 статьи 32.2 КоАП РФ при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, и информации об уплате административного штрафа в Государственной информационной системе о государственных и муниципальных платежах, по истечении 60 дней со срока, указанного в части 1 настоящей статьи, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют в течение десяти суток постановление о наложении административного штрафа с отметкой о его неуплате судебному приставу-исполнителю для исполнения в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, должностное лицо федерального органа исполнительной власти, структурного подразделения или территориального органа, иного государственного органа, рассмотревших дело об

административном правонарушении, либо уполномоченное лицо коллегиального органа, рассмотревшего дело об административном правонарушении, составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф. Протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф по делу об административном правонарушении, рассмотренному судьей, составляет судебный пристав-исполнитель.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ, неуплата административного штрафа в срок, предусмотренный настоящим Кодексом, влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа, но не менее одной тысячи рублей, либо административный арест на срок до пятнадцати суток, либо обязательные работы на срок до пятидесяти часов.

В соответствии с частью 4 статьи 4.1 КоАП РФ назначение административного наказания не освобождает лицо от исполнения обязанности, за неисполнение которой административное наказание было назначено.

В соответствии со статьями 30.1, 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд в течение 10 дней 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.

Дата вынесения постановления 01 июля 2019 года

Срок предъявления постановления к исполнению – 2 года.

Врио заместителя руководителя управления

Советник ГГС РФ 1 класса Б<...>

Копию постановления № 50 от 01.07.2019г. о назначении административного наказания получил(а) «___» июля 2019г.,_____/_____/, право обжалования разъяснено «____» июля 2019г. /_____/