П О С Т А Н О В Л Е Н И Е

о наложении штрафа по делу об

административном правонарушении № 1184

31 января 2019 г. г. Ставрополь

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю Золина Г.В., рассмотрев протокол от 19.12.2018 г. № 902 и материалы административного дела № 1184, возбужденного 19.11.2018 года Ставропольским УФАС России в отношении ООО «Апрель Кавказ» /350002, г. Краснодар, ул. Северная, 428, оф.3, ИНН 2310174829, КПП 231001001, ОГРН 1132310011470, зарегистрировано в качестве юридического лица 16.12.2013 г. Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 16 по Краснодарскому краю/ по пункту 2.5 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (неисполнение предписания, выданного Ставропольским УФАС России),

Дело рассматривается в отсутствии представителя ООО «Апрель Кавказ». Общество уведомлено о месте и времени рассмотрения дела надлежащим образом,

УСТАНОВИЛ:

Ставропольским УФАС России в отношении ООО «Апрель Кавказ» /350002, г. Краснодар, ул. Северная, 428, оф.3, ИНН 2310174829, КПП 231001001, ОГРН 1132310011470, зарегистрировано в качестве юридического лица 16.12.2013 г. Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 16 по Краснодарскому краю/ было рассмотрено дело № 11 о нарушении антимонопольного законодательства.

По результатам рассмотрения дела № 11 было вынесено решение от 25.07.2017г., согласно которого ООО «Апрель Кавказ» (далее - Общество) было признано нарушившим статью 14.2 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Обществу было выдано предписание № 7 о прекращении нарушения статьи 14.2 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», согласно которого ООО «Апрель Кавказ» было предписано прекратить использование в своей деятельности по розничной реализации фармацевтической продукции (на вывесках аптечных пунктов, в рекламе и т.д.) наименования «АПТЕЧНЫЙ СКЛАД» в 20-ти дневный срок с момента получения предписания.

Доказательства исполнения предписания, выданного ООО «Апрель Кавказ», необходимо было представить до 08.09.2017 г.

Не согласившись с решением Ставропольского УФАС России, ООО «Апрель Кавказ» обратилось в Арбитражный суд Ставропольского края с заявлением о признании недействительными решения от 25.07.2017 по делу № 11 о нарушении законодательства о защите конкуренции и предписания от 25.07.2017 № 7, вынесенных Ставропольским УФАС России. В результате рассмотрения данного заявления, Арбитражный суд Ставропольского края вынес решение от 27.12.2017 г. об отказе в удовлетворении требований ООО «Апрель Кавказ».

Не согласившись с решением Арбитражного суда Ставропольского края, ООО «Апрель Кавказ» обратилось в Шестнадцатый арбитражный апелляционный суд с апелляционной жалобой на решение Арбитражного суда Ставропольского края.

В результате, Шестнадцатый арбитражный апелляционный суд решение Арбитражного суда Ставропольского края от 27.12.2017г. оставил без изменения, апелляционную жалобу Общества - без удовлетворения (Постановление Шестнадцатого арбитражного апелляционного суда от 15.03.2018 г.).

14.03.2018 г. (вх. 05/1283э) в адрес Ставропольского УФАС России поступило ходатайство ООО «Апрель Кавказ» о продлении срока исполнения предписания №7 от 25.07.2017 г. до шести месяцев, либо на максимально возможный срок. 21.03.2018г. Ставропольским УФАС России было вынесено Определение об отказе в удовлетворении ходатайства ООО «Апрель Кавказ» в связи с отсутствием оснований для удовлетворения ходатайства.

ООО «Апрель Кавказ» обратилось с кассационной жалобой на решение Арбитражного суда Ставропольского края от 27.12.2017г. и постановление Шестнадцатого арбитражного апелляционного суда от 15.03.2018 г. в Арбитражный суд Северо - Кавказского округа.

Арбитражный суд Северо - Кавказского округа вынес Определение от 18.05.2018 г. о передаче кассационной жалобы ООО «Апрель Кавказ» для рассмотрения по подсудности в Суд по интеллектуальным правам.

Определением Суда по интеллектуальным правам от 04.06.2018 г. кассационная жалоба ООО «Апрель Кавказ» была принята к производству.

07.06.2018 г. ООО «Апрель Кавказ» заявило ходатайство в Суд по интеллектуальным правам, о приостановлении действия предписания от 25.07.2017г. №7 до вынесения Судом постановления по кассационной жалобе. Суд по интеллектуальным правам удовлетворил ходатайство ООО «Апрель Кавказ» о приостановлении исполнения предписания №7 УФАС России по Ставропольскому краю до вынесения Судом по интеллектуальным правам постановления по заявлению Общества.

31.07.2018 г. Суд по интеллектуальным правам вынес постановление оставить решение Арбитражного суда Ставропольского края от 27.12.2017г. и постановление Шестнадцатого арбитражного апелляционного суда от 15.03.2018 г. без изменения, кассационную жалобу ООО «Апрель Кавказ» - без удовлетворения. Постановление вступило в законную силу в день его принятия, то есть 31.07.2018 г.

На основании вышеуказанного, предписание № 7 от 25.07.2017г., вынесенное Ставропольским УФАС России в отношении ООО «Апрель Кавказ» вступило в законную силу 31.07.2018г.

Таким образом, срок исполнения предписания истек 20.08.2018 г.

До 19.11.2018 г. от ООО «Апрель Кавказ» в адрес Ставропольского УФАС России не поступало сведений о выполнении действий со стороны Общества, направленных на исполнение предписания № 7 от 25.07.2017 г., вынесенного Ставропольским УФАС России.

ООО «Апрель Кавказ» продолжает использовать в своей деятельности (на фасадах аптек, в рекламе и т.д.) наименования «АПТЕЧНЫЙ СКЛАД». Сотрудниками Ставропольского УФАС России зафиксировано использование ООО «Апрель Кавказ» наименования «АПТЕЧНЫЙ СКЛАД» на фасадах аптек по следующим адресам: г. Ставрополь, ул. Тухачевского, 24/1; г. Ставрополь, ул. Тухачевского, 28/1; г. Ставрополь, пр-д Ладожский, 45, кв-л 376; г. Ставрополь, пр-д 2-й Юго-Западный, 2б в квартале д. 467 (что подтверждается материалами фотофиксации Ставропольского УФАС России).

10.12.2018 г. в адрес Ставропольского УФАС России поступили письменные пояснения ООО «Апрель Кавказ» (вх. № 10176). Из данных пояснений стало известно следующее:

В соответствии с содержанием предписания № 7 от 25.07.2018 г., с момента его вступления в силу, директором ООО «Апрель Кавказ» был издан приказ о прекращении использования в деятельности общества коммерческого обозначения «АПТЕЧНЫЙ СКЛАД».

Общество не использует указанное обозначение в рекламе, также были демонтированы вывески, содержащие указанное обозначение на аптечных пунктах по адресам: СК, с. Балахоновское, ул. Красная, 19; СК, ст. Барсуковская, ул. Шевченко, 108; СК, г. Благодарный, ул. Строителей, 12; СК, с. Кочубеевское, ул. Титова, 40; СК, г. Светлоград, ул. Калинина, 67.

Также Общество осуществило демонтаж и замену вывески «АПТЕЧНЫЙ СКЛАД» по адресу: г. Ставрополь, пр-д Юго-Западный, 2Б (общество предоставило доказательства демонтажа вывесок – фото новых вывесок аптеки по данному адресу).

Одновременно ООО «Апрель Кавказ» сообщает, что в связи с тяжелым материальным положением, Общество не имеет возможности единовременно демонтировать все вывески, содержащие обозначение «АПТЕЧНЫЙ СКЛАД» ввиду дороговизны данных действий.

В связи с этим, Обществом были предприняты меры, направленные на перекрытие обзора данных вывесок путем оклеивания их светонепроницаемым полиэтиленовым материалом. Предположительно, под воздействием окружающей среды, данный материал мог утратить соединение с поверхностью вывески и отделиться от нее, что могло привести к раскрытию обозначения и фиксации его использования на фасадах аптек.

ООО «Апрель Кавказ» в своих письменных пояснениях указало, что и далее будет осуществлять действия, направленные на демонтаж вывесок «АПТЕЧНЫЙ СКЛАД».

Однако, в адрес Ставропольского УФАС России, ООО «Апрель Кавказ» не было представлено копии Приказа о прекращении использования в деятельности общества коммерческого обозначения «АПТЕЧНЫЙ СКЛАД», доказательств демонтажа вывесок (договоры на оказание услуг, счета оплаты услуг и т.д.) по указанным выше адресам: СК, с. Балахоновское, ул. Красная, 19; СК, ст. Барсуковская, ул. Шевченко, 108; СК, г. Благодарный, ул. Строителей, 12; СК, с. Кочубеевское, ул. Титова, 40; СК, г. Светлоград, ул. Калинина, 67, не было представлено доказательств тяжелого материального положения Общества и т.д.

У ООО «Апрель Кавказ» имелась возможность обеспечить соблюдение антимонопольного законодательства в части исполнения предписания № 7 от 25.07.2018 г., выданного Ставропольским УФАС России, в установленный срок, общество не приняло к тому разумных и адекватных мер, не проявило должную степень заботливости и осмотрительности, не организовало соответствующий контроль за соблюдением требований действующего законодательства, что является основанием в соответствии со ст. 2.1 КоАП РФ для признания ООО «Апрель Кавказ» виновным в совершении административного правонарушения.

Доводы ООО «Апрель Кавказ», содержащиеся в письменных объяснениях, не опровергают наличие события и

признаки состава административного правонарушения, предусмотренного ч. 2.5 ст. 19.5 КоАП РФ.

Таким образом, предписание № 7 от 25.07.2018 г., выданное ООО «Апрель Кавказ» /350002, г. Краснодар, ул. Северная, 428, оф.3, ИНН 2310174829, КПП 231001001, ОГРН 1132310011470, зарегистрировано в качестве юридического лица 16.12.2013 г. Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 16 по Краснодарскому краю/ не исполнено в установленный срок.

В соответствии с частью 1 статьи 51 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», предписание по делу о нарушении антимонопольного законодательства подлежит исполнению в установленный им срок. Антимонопольный орган осуществляет контроль за исполнением выданных предписаний.

В соответствии с частью 2 статьи 51 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», неисполнение в срок предписания по делу о нарушении антимонопольного законодательства влечет за собой административную ответственность.

Таким образом, ООО «Апрель Кавказ» /350002, г. Краснодар, ул. Северная, 428, оф.3, ИНН 2310174829, КПП 231001001, ОГРН 1132310011470, зарегистрировано в качестве юридического лица 16.12.2013 г. Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 16 по Краснодарскому краю/ допущено нарушение части 1 статьи 51 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Статья 4.1.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях - замена административного наказания в виде административного штрафа предупреждением, содержит условия замены административного штрафа предупреждением.

В соответствии с частью 1 статьи 4.1.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицам, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, и юридическим лицам, а также их работникам за впервые совершенное административное правонарушение, выявленное в ходе осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля, в случаях, если назначение административного наказания в виде предупреждения не предусмотрено соответствующей статьей раздела II настоящего Кодекса или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на предупреждение при наличии обстоятельств, предусмотренных частью 2 статьи 3.4 настоящего Кодекса, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

Согласно части 2 статьи 4.1.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа не подлежит замене на предупреждение в случае совершения административного правонарушения, предусмотренного статьями 14.31 - 14.33, 19.3, 19.5, 19.5.1, 19.6, 19.8 - 19.8.2, 19.23, частями 2 и 3 статьи 19.27, статьями 19.28, 19.29, 19.30, 19.33 настоящего Кодекса.

Таким образом, статья 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях является исключением, и штраф за нарушение данной статьи не может быть заменен на предупреждение.

С учетом субъективной и объективной стороны совершенного правонарушения должностным лицом Ставропольского УФАС России было принято решение о назначении административного штрафа, предусмотренного статьей 19.5 Кодекса Российской Федераций об административных правонарушениях.

В соответствии с частью 2.5. статьи 19.5 КоАП РФ, невыполнение в установленный срок законного решения, предписания федерального антимонопольного органа, его территориального органа о прекращении недобросовестной конкуренции -

влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от десяти тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до трехсот тысяч рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ, постановление по делу об административном правонарушении не может быть вынесено по истечении двух месяцев со дня совершения административного правонарушения, а за нарушение антимонопольного законодательства по истечении одного года со дня совершения административного правонарушения.

Таким образом, срок привлечения ООО «Апрель Кавказ» к административной ответственности не

истёк.

Понятие «Малозначительности административного правонарушения», в соответствии со статьей 2.9 КоАП РФ, не может быть применено в данном конкретном случае. Малозначительность административного правонарушения сформулирована законодателем как оценочное понятие, содержание которого конкретизируется правоохранительными органами с учетом конкретных обстоятельств рассматриваемого дела.

В постановлении Пленума ВАС РФ от 02.06.2004 года № 10 «О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» указано, что при квалификации правонарушения в качестве малозначительного судам необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения. Малозначительность 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. Данные обстоятельства в силу частей 2 и 3 статьи 4.1 КоАП РФ учитываются при назначении административного наказания.

В соответствии с постановлением Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2005г. № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении КоАП РФ» малозначительным правонарушением является действие или бездействие, хотя формально и содержащее признаки состава административного правонарушения, но с учетом характера совершенного правонарушения и роли правонарушителя, размера вреда и тяжести наступивших последствий не представляющее существенного нарушения охраняемых общественных правоотношений.

Действия ООО «Апрель Кавказ», связанные с неисполнением предписания, представляют угрозу общественным отношениям, подрывают авторитет органов исполнительной власти.

Понятие малозначительности не может быть применено к ООО «Апрель Кавказ» в данном рассматриваемом случае.

Должностное лицо не находит в действиях ООО «Апрель Кавказ» обстоятельств смягчающих и отягчающих административную ответственность.

Руководствуясь статьями 2.1, 4.1, 4.2, 4.3, 19.5, 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать ООО «Апрель Кавказ» /350002, г. Краснодар, ул. Северная, 428, оф.3, ИНН 2310174829, КПП 231001001, ОГРН 1132310011470, зарегистрировано в качестве юридического лица 16.12.2013 г. Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 16 по Краснодарскому краю/ виновным в совершении нарушения части 2 статьи 51 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».
2. Назначить ООО «Апрель Кавказ» /350002, г. Краснодар, ул. Северная, 428, оф.3, ИНН 2310174829, КПП 231001001, ОГРН 1132310011470, зарегистрировано в качестве юридического лица 16.12.2013 г. Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 16 по Краснодарскому краю/ наказание за нарушение антимонопольного законодательства, предусмотренное пунктом 2.5 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в виде административного штрафа в размере 101 000 (сто одной тысячи) рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или рассрочки, предусмотренных ст. 31.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Суммы штрафов, уплаченных за нарушения антимонопольного законодательства, зачисляются по следующим реквизитам:

«Получатель» - УФК МФ РФ по СК (Ставропольское УФАС России), ИНН 2634003887, КПП 263501001, отделение Ставрополь г. Ставрополь, р/с 40101810300000010005, БИК 040702001, ОКТМО 07701000. Код доходов бюджета 161 1 16 02010 01 6000 140. УИН 16112013100001520052.

Назначение платежа: штраф за нарушение части 2.5 статьи 19.5 КоАП РФ по постановлению № 1184 от 31.01.2019 г.

В случае отсутствия документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, по истечении шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу, должностное лицо, вынесшее постановление, примет решение о привлечении лица, не уплатившего административный штраф, к административной ответственности по статье 20.25 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях. В соответствии с частью 1 статьи 20.25 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях неуплата административного штрафа в срок, влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа либо административный арест на срок до пятнадцати суток.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в судебном порядке по месту рассмотрения дела, в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

Заместитель руководителя управления Г.В. Золина