

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу № 054/04/14.33-1962/2021

об административном правонарушении

«03» марта 2022г.

г. Новосибирск

Заместитель руководителя — начальник отдела рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области И.В. Волохина, рассмотрев протокол № 054/04/14.33-1962/2021 от 23.11.2021г. об административном правонарушении и материалы административного дела, возбужденного в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Сибирский банный чан» (ИНН 5433972037, ОГРН 1195476068633, Дата присвоения ОГРН: 16.09.2019, ул.Школьная, д.10А, офис 1, село Плотниково, Новосибирский район, Новосибирская обл., 630540), по части 2 статьи 14.33 Кодекса РФ об административных правонарушениях (далее — КоАП РФ),

в отсутствие законного представителя ООО «Сибирский банный чан» (уведомлен в соответствии со ст.165.1 Гражданского кодекса Российской Федерации),

УСТАНОВИЛ:

В адрес Новосибирского УФАС России поступило заявление ООО «Сибач» по факту наличия нарушения п.1 ст.14.6 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» со стороны ООО «Сибирский банный чан» при использовании в фирменном наименовании последнего при осуществлении предпринимательской деятельности, коммерческого обозначения заявителя – «Сибирский банный чан», а также товарного знака по свидетельству №745589.

По результатам рассмотрения заявления Новосибирским УФАС России возбуждено дело №054/01/14.6-2451/2020 по признакам нарушения ООО «Сибирский банный чан» п.1 ст.14.6 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции»).

Согласно п.1 ст.14.6 ФЗ «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:

- 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.

Таким образом, в приведенной норме сформулированы такие признаки противоправности использования другим лицом товарного знака, фирменного наименования, коммерческого обозначения правообладателя, как:

- 1) тождественность либо схожесть до степени смешения используемого другим лицом обозначения товарному знаку, фирменному наименованию, коммерческому обозначению правообладателя или сходство до степени смешения;
- 2) осуществление данными юридическими лицами аналогичной деятельности, т.е. введение товара в оборот с использованием такого товарного знака, фирменного наименования, коммерческого обозначения.

В соответствии с пунктом 41 Правил составления, подачи и рассмотрения документов, являющихся основанием для совершения юридически значимых действий по государственной регистрации товарных знаков, знаков обслуживания, коллективных знаков №482 от 20.07.2015г., обозначение считается тождественным с другим обозначением (товарным знаком), если оно совпадает с ним во всех элементах; сходным до степени смешения с другим обозначением (товарным знаком) - если оно ассоциируется с ним в целом, несмотря на их отдельные отличия.

Согласно п.162 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23.04.2019 №10 «О применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации», для установления факта нарушения достаточно опасности, а не реального смешения товарного знака и спорного обозначения обычными потребителями соответствующих товаров. При этом смешение возможно, если в целом, несмотря на отдельные отличия, спорное обозначение может восприниматься указанными лицами в качестве соответствующего товарного знака или если потребитель может полагать, что обозначение используется тем же лицом или лицами, связанными с лицом, которому принадлежит товарный знак.

Вероятность смешения товарного знака и спорного обозначения определяется исходя из степени сходства обозначений и степени однородности товаров для указанных лиц. При этом смешение возможно и при низкой степени сходства, но идентичности (или близости) товаров или при низкой степени однородности товаров, но тождестве (или высокой степени сходства) товарного знака и спорного обозначения.

Однородность товаров устанавливается исходя из принципиальной возможности возникновения у обычного потребителя соответствующего товара представления о принадлежности этих товаров одному производителю. При этом суд учитывает род (вид) товаров, их назначение, вид материала, из которого они изготовлены, условия сбыта товаров, круг потребителей, взаимодополняемость или взаимозаменяемость и другие обстоятельства.

В соответствии со ст.4 ФЗ «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.

Таким образом, для признания действий актом недобросовестной конкуренции такие действия должны одновременно соответствовать нескольким условиям, а именно:

- совершаться хозяйствующим субъектом-конкурентом;
- быть направленными на получение преимуществ в предпринимательской деятельности;
- противоречить положениям законодательства, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости;
- причинить или быть способными причинить убытки другому хозяйствующему субъекту-конкуренту либо нанести ущерб его деловой репутации (причинение вреда).

Согласно пп. (а) п. 3 ст. 10 bis Парижской конвенции, подлежит запрету недобросовестная конкуренция, в т.ч. все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов, промышленной или торговой деятельности конкурента.

В соответствии с п.1 ст.1484 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака в соответствии со статьей 1229 ГК РФ любым не противоречащим закону способом (исключительное право на товарный знак), в том числе способами, указанными в пункте 2 статьи 1484 ГК РФ. Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на товарный знак.

В соответствии с п.1 ст.1538 ГК РФ юридические лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность (в том числе некоммерческие организации, которым право на осуществление такой деятельности предоставлено в соответствии с законом их учредительными документами), а также индивидуальные предприниматели могут использовать для индивидуализации принадлежащих им торговых, промышленных и других предприятий (статья 132) коммерческие обозначения, не являющиеся фирменными наименованиями и не подлежащие обязательному включению в учредительные документы и единый государственный реестр юридических лиц.

В силу п.1 ст.1539 ГК РФ правообладателю принадлежит исключительное право использования коммерческого обозначения в качестве средства индивидуализации принадлежащего ему предприятия любым не противоречащим закону способом (исключительное право на коммерческое обозначение), в том числе путем указания коммерческого обозначения на вывесках, бланках, в счетах и

на иной документации, в объявлениях и рекламе, на товарах или их упаковках, в сети «Интернет», если такое обозначение обладает достаточными различительными признаками и его употребление правообладателем для индивидуализации своего предприятия является известным в пределах определенной территории.

В соответствии с положениями ст.1229 ГК РФ правообладатель может по своему усмотрению разрешать или запрещать другим лицам использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации. Отсутствие запрета не считается согласием (разрешением).

Другие лица не могут использовать соответствующие результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации без согласия правообладателя, за исключением случаев, предусмотренных ГК РФ.

Использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации, если такое использование осуществляется без согласия правообладателя, является незаконным и влечет ответственность, установленную ГК РФ, другими законами, за исключением случаев, когда использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации лицами иными, чем правообладатель, без его согласия допускается ГК РФ.

Пунктом 6 статьи 1252 ГК РФ установлено, что если различные средства индивидуализации (фирменное наименование, товарный знак, знак обслуживания, коммерческое обозначение) оказываются тождественными или сходными до степени смешения и в результате такого тождества или сходства могут быть введены в заблуждение потребители и (или) контрагенты, преимущество имеет средство индивидуализации, исключительное право на которое возникло ранее, либо в случаях установления конвенционного или выставочного приоритета средство индивидуализации, которое имеет более ранний приоритет.

Обладатель такого исключительного права в порядке, установленном ГК РФ, может требовать признания недействительным предоставления правовой охраны товарному знаку, знаку обслуживания, признания недействительным патента на промышленный образец либо полного или частичного запрета использования фирменного наименования или коммерческого обозначения.

ООО «Сибач» не предоставляло ООО «Сибирский Банный Чан» право использовать товарный знак и коммерческое обозначение, правообладателем которых он является. Такое использование является незаконным.

Решением Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области №054/01/14.6-2451/2020 от 21.04.2021 года ООО «Сибирский банный чан» признано нарушившим ч.1 ст.14.6. ФЗ «О защите конкуренции».

Нарушение выразилось в введении в оборот товара с использованием фирменного наименования ООО «Сибирский Банный Чан», произвольная часть которого сходна до степени смешения с товарным знаком по свидетельству №745589 «Сибирский банный чан» заявителя и тождественна коммерческому обозначению предприятия заявителя «Сибирский банный чан».

В порядке ч.1 ст.198 АПК РФ граждане, организации и иные лица вправе

обратиться в арбитражный суд с заявлением о признании недействительными ненормативных правовых актов, незаконными решений органов, осуществляющих публичные полномочия, должностных лиц, если полагают, что оспариваемый ненормативный правовой акт, решение не соответствуют закону или иному нормативному правовому акту и нарушают их права и законные интересы в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, незаконно возлагают на них какие-либо обязанности, создают иные препятствия для осуществления предпринимательской и иной экономической деятельности.

ООО «Сибирский банный чан» в арбитражный суд с заявлением о признании недействительными Решения Новосибирского УФАС России по делу №054/01/14.6-2451/2020 от 21.04.2021г. не обращалось.

Таким образом Решение Новосибирского УФАС России №054/01/14.6-2451/2020 от 21.04.2021 вступило в законную силу.

Время обнаружения административного правонарушения – 25.12.2020г.

Место совершения административного правонарушения – г. Новосибирск, Новосибирская область.

Нарушение указанной нормы, следовательно и действия ООО «Сибирский банный чан» образуют состав административного правонарушения, предусмотренного ч.2 ст.14.33 Кодекса РФ об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), согласно которой, недобросовестная конкуренция, выразившаяся во введении в оборот товара с незаконным использованием результатов интеллектуальной деятельности и приравненных к ним средств индивидуализации юридического лица, средств индивидуализации продукции, работ, услуг, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере двадцати тысяч рублей либо дисквалификацию на срок до трех лет; на юридических лиц - от одной сотой до пятнадцати сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено правонарушение, но не менее ста тысяч рублей.

Новосибирским УФАС России в адрес ООО «Сибирский банный чан» направлено Определение №054/04/14.33-1962/2021 о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении от 23.11.2021г. (исх. №06-15895). 12.01.2022г. Определение возвращено отправителю. Причина возврата: истечение срока хранения.

10.12.2021г. в адрес ООО «Сибирский банный чан» направлено Определение об отложении и продлении срока рассмотрения дела №054/04/14.33-1962/2021г. от 07.12.2021г. (исх.№06-16675). 25.01.2022г. Определение возвращено отправителю. Причина возврата: истечение срока хранения.

07.02.2022г. в адрес ООО «Сибирский банный чан» направлено Определение об отложении и продлении срока рассмотрения дела №054/04/14.33-1962/2021г. от 02.02.2022г. (исх.№06-1333).

Согласно отчету об отслеживании отправления с почтовым идентификатором 80087669913588, 11.02.2022г. Состоялась неудачная попытка вручения.

Таким образом, Новосибирским УФАС России были приняты все зависящие от него меры для уведомления ООО «Сибирский банный чан» о месте и времени рассмотрения дела №054/04/14.33-1962/2021 об административном правонарушении.

Рассмотрев материалы дела об административном правонарушении, Новосибирское УФАС России приходит к выводу о том, что в материалах дела имеется достаточно доказательств для принятия законного, обоснованного и мотивированного решения по делу.

С учетом имеющихся в деле доказательств, Новосибирское УФАС России считает доказанным наличие в действиях Общества состава административного правонарушения.

Факты нарушения удостоверяются: решением Комиссии Новосибирского УФАС России от 21.04.2021г. по делу №054/01/14.6-2451/2021 о нарушении антимонопольного законодательства; материалами дела №054/01/14.6-2451/2020 о нарушении антимонопольного законодательства, протоколом № 054/04/14.33-1962/2021 от «23» ноября 2021 г. об административном правонарушении.

В соответствии со статьей 1.5 КоАП РФ лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

Частью 1 ст.1.6 КоАП РФ установлено, что лицо, привлекаемое к административной ответственности, не может быть подвергнуто административному наказанию иначе как на основании и в порядке, установленных законом.

Административным правонарушением в соответствии с ч.1 ст.2.1 КоАП РФ признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое КоАП РФ или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Как следует из диспозиции ч.2 ст.14.33 КоАП РФ, объектом правонарушения являются общественные отношения в области предпринимательской деятельности, связанные с реализацией ряда конституционных принципов, а именно единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защиты конкуренции и создания условий для эффективного функционирования товарных рынков.

Объективная сторона правонарушения выражена в незаконном использовании лицом результатов интеллектуальной деятельности и приравненных к ним средств индивидуализации.

Объективная сторона правонарушения, совершенного ООО «Сибирский банный чан», выражается в введении в оборот товара с использованием фирменного наименования ООО «Сибирский Банный Чан», произвольная часть которого сходна до степени смешения с товарным знаком по свидетельству №745589 «Сибирский банный чан» ООО «Сибач» и тождественна его коммерческому обозначению предприятия «Сибирский банный чан».

Субъектом данного правонарушения является юридическое лицо – ООО «Сибирский банный чан».

Применительно к субъективной стороне необходимо принимать во внимание, что с учетом предусмотренных ст.2 Гражданского кодекса Российской Федерации характеристик предпринимательской деятельности (осуществляется на свой риск), отсутствие вины Общества, при наличии в его действиях признаков объективной стороны правонарушения, предполагает объективную невозможность соблюдения установленных правил, необходимость принятия мер, от него не зависящих.

Доказательств принятия ООО «Сибирский банный чан», всех зависящих от него мер по соблюдению установленных правил и норм в рамках рассмотрения настоящего дела не установлено.

В связи с этим, в деянии ООО «Сибирский банный чан» усматривается вина предусмотренная ч.2 ст.2.1 КоАП РФ, поскольку у последнего имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых КоАП РФ предусмотрена административная ответственность, но Обществом не были предприняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

В соответствии со ст.3.1 КоАП РФ административное наказание является установленной государством мерой ответственности за совершение административного правонарушения, целью которой является предупреждение совершения новых правонарушений как самим правонарушителем, так и другими лицами.

Согласно ст.4.1 КоАП РФ административное наказание за совершение административного правонарушения назначается в пределах, установленных законом, предусматривающим ответственность за данное административное правонарушение, в соответствии с 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.

Оснований, исключающих производство по делу об административном правонарушении, перечень которых установлен ст.24.5 КоАП РФ, не установлено.

Срок давности привлечения ООО «Сибирский банный чан» к административной ответственности, установленный ст.4.5 КоАП РФ, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

Обстоятельствами, отягчающими административную ответственность, в соответствии со ст. 4.3 КоАП РФ, признается продолжение противоправного поведения, несмотря на требование уполномоченных на то лиц прекратить его.

При этом, Новосибирским УФАС России установлено следующее.

Решением Комиссии Новосибирского УФАС России от 21.04.2021г. в действиях ООО «Сибирский банный чан» (ИНН 5433972037, ОГРН 1195476068633, Дата

присвоения ОГРН: 16.09.2019, ул.Школьная, д.10А, офис 1, село Плотниково, Новосибирский район, Новосибирская обл., 630540) установлено нарушение ч.1 ст. 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

На основании данного Решения Комиссией Новосибирского УФАС России ООО «Сибирский банный чан» было выдано предписание о прекращении нарушения указанной нормы до 21.05.2021г.

Для этого предписано прекратить использование в предпринимательской деятельности фирменного наименования ООО «Сибирский Банный Чан», произвольная часть которого сходна до степени смешения с товарным знаком по свидетельству №745589 «Сибирский банный чан» ООО «Сибач» и тождественна коммерческому обозначению предприятия «Сибирский банный чан».

О выполнении настоящего Предписания сообщить в антимонопольный орган не позднее пяти дней со дня его выполнения.

По состоянию на октябрь 2021г. И по настоящее время каких-либо действий для прекращения использования в предпринимательской деятельности фирменного наименования ООО «Сибирский Банный Чан», произвольная часть которого сходна до степени смешения с товарным знаком по свидетельству №745589 «Сибирский банный чан» ООО «Сибач» и тождественна коммерческому обозначению предприятия «Сибирский банный чан» ООО «Сибач», ООО «Сибирский Банный Чан» не предпринято (что подтверждается выпиской из ЕГРЮЛ от 06.10.2021г.).

Таким образом, Предписание, выданное ООО «Сибирский банный чан», Обществом не исполнено, что является отягчающим обстоятельством.

В соответствии со статьей 2.9 КоАП РФ при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

Вместе с тем, по смыслу ч.2 ст.14.33 КоАП РФ, рассматриваемое административное правонарушение посягает на установленный нормативными правовыми актами порядок публичных общественных отношений, связанных с защитой конкуренции.

Оценка малозначительности деяния должна соотноситься с характером и степенью общественной опасности, причинением вреда либо угрозой причинения вреда личности, обществу или государству.

Одним из отличительных признаков малозначительного правонарушения является то, что оно, при формальном наличии всех признаков состава правонарушения, само по себе, не содержит каких-либо угроз для личности, общества и государства.

Таким образом, наличие (отсутствие) существенной угрозы охраняемым общественным отношением может быть оценено только с точки зрения степени вреда (угрозы вреда), причиненного непосредственно установленному публично-правовому порядку деятельности.

Данное правонарушение не является малозначительным и посягает на

общественные отношения в области предпринимательской деятельности, связанные с реализацией ряда конституционных принципов, а именно единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защиты конкуренции и создания условий для эффективного функционирования товарных рынков, в связи с чем, оснований для применения положений ст.2.9 КоАП РФ не имеется.

Также в данном случае не имеется оснований для снижения размера назначаемого административного штрафа в соответствии с ч.3.2 ст.4.1 КоАП РФ, поскольку ООО «Сибирский банный чан» не представлено доказательств наличия тяжелого имущественного и финансового положения, а также исключительных обстоятельств, связанных с характером совершенного административного правонарушения и его последствиями.

ООО «Сибирский банный чан» не представлено сведений о совокупной выручке за период с 01.01.2020г. по 31.12.2020г.

Учитывая характер правонарушения, наличие отягчающих обстоятельств, установленных ст.4.3 КоАП РФ, отсутствие смягчающих обстоятельств, установленных ст. 4.2 КоАП РФ, руководствуясь статьями 14.33, 23.48 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать ООО «Сибирский банный чан» (ИНН 5433972037, ОГРН 1195476068633, Дата присвоения ОГРН: 16.09.2019, ул.Школьная, д.10А, офис 1, село Плотниково, Новосибирский район, Новосибирская обл., 630540) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 14.33 КоАП РФ.

2. Применить к ООО «Сибирский банный чан» меру ответственности в виде административного штрафа в размере **100 000 (ста тысяч) рублей.**

Согласно части 1 статьи 32.2 КоАП РФ административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.

Банковские реквизиты на перечисление штрафных санкций, налагаемых Новосибирским УФАС России, действующие с 01.01.2021 года: Получатель Управление Федерального казначейства по Новосибирской области (Новосибирское УФАС России л/с: 04511127040) ИНН 5405116098, КПП 540501001, Банк получателя: Сибирское ГУ Банка России//УФК по Новосибирской области г.Новосибирск, Номер счета ЕКС (ЕКС - единый казначейский счет) 40102810445370000043, Номер казначейского счета 03100643000000015100, БИК 015004950, ОКТМО 50701000, КБК 16111601141010033140, УИН 16100500000001307640 назначение платежа: административный штраф за нарушение антимонопольного законодательства в сфере конкуренции на товарных рынках.

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

Постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в соответствии со статьями 30.1-30.3 КоАП РФ в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок 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.