

Директору

ООО «Облгаз»

.....

ул. Звездная, г. Калуга,

Калужская область, 248031

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания

по делу № 071/04/14.33-118/2021

об административном правонарушении

21 апреля 2021г.

г. Тула

11 часов

Я, заместитель руководителя – начальник отдела антимонопольного контроля рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 071/04/14.33-118/2021, возбужденного в отношении должностного лица – директора ООО «Облгаз» (паспорт), в его отсутствие уведомленного надлежащим образом в соответствии со статьей 165.1 Гражданского кодекса РФ (определение о назначении времени и места рассмотрения дел об административном правонарушении № 071/04/14.33-118/2021 от 06.04.2021г. (ис 2/1634) с 12.04.2021г. находится в месте вручения (почтовый идентификатор),

УСТАНОВИЛА:

В ходе рассмотрения дела № 071/01/14.6-135/2020 о нарушении антимонопольного законодательства Комиссия признала ООО «Облгаз» нарушившим требования пу

1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции в отношении незаконного использования изобразительного элемента (изображение факела), сходного до степени смешения с изобразительными товарными знаками (знаками обслуживания) «», зарегистрированными Федеральной службой по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам за («Газпром» свидетельства № 149180 (заявка № 96709234 приоритет до 13.08.2026г. № 359971 (заявка № 2007719952 приоритет до 03.07.2027г.), № 220181 (заявка № 2002705258, статус действующий).

Решением Комиссии Тульского УФАС России по делу № 071/01/14.6-135/2020 (в полном объеме изготовлено 11.02.2021г. (исх.2/622) установлено следующее:

В декабре 2019г. в Управление Федеральной антимонопольной службы по Тульской области поступили заявления АО «Газпром газораспределение Тула» (вх. 581 от 06.12.2019г.) и АО «Тулагоргаз» (вх. 5831 от 09.12.2019г.) о незаконном использовании ООО «Облгаз» изобразительного элемента (изображение факела) «», сходного до степени смешения с изобразительными товарными знаками (знаками обслуживания) зарегистрированными Федеральной службой по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам за ОАО «Газпром» свидетельства № 149180 (заявка № 96709234 приоритет до 13.08.2026г.), № 359971 (заявка № 2007719952 приоритет до 03.07.2027г.), № 220181 (заявка № 2002705258, статус действующий).

На территории Калужской и Тульской областей право на использование товарных знаков «» принадлежит АО «Газпром газораспределение Калуга» и АО «Газпром газораспределение Тула» в соответствии с условиями сублицензионного договора/Упр/8-059/15 на использование товарных знаков от 28.08.2015г., заключенного между ОАО «Газпром газораспределение» (лицензиат) и АО «Газпром газораспределение Тула» (сублицензиат), сублицензионного договора/Уг/037/15/953 на использование товарных знаков от 26.06.2015г., заключенного между («Газпром газораспределение» (лицензиат) и АО «Газпром газораспределение Калуга» (сублицензиат).

В соответствии с частью 1 статьи 1477 Гражданского кодекса РФ на товарный знак имеет значение обозначение, служащее для индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей, признается исключительным правом обладателя, удостоверяемым свидетельством на товарный знак.

Статьей 1479 Гражданского кодекса РФ определено, что на территории Российской Федерации действует исключительное право на товарный знак, зарегистрированный федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности, а также в других случаях, предусмотренных международным договором Российской Федерации.

Согласно статье 1482 Гражданского кодекса РФ в качестве товарных знаков могут быть зарегистрированы словесные, изобразительные, объемные и другие обозначения или их комбинации.

Статьей 1484 Гражданского кодекса РФ определено, что лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладатель), принадлежит исключительное право использования товарного знака в соответствии со статьей 1229 Гражданского

кодекса РФ любым, не противоречащим закону способом (исключительное право на товарный знак).

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 результаты интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации без согласия правообладателя, за исключением случаев, предусмотренных Гражданским кодексом РФ. Использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации (в том числе их использование способами, предусмотренными Гражданским кодексом, если такое использование осуществляется без согласия правообладателя, является незаконным и влечет ответственность, установленную Гражданским кодексом и другими законами (часть 1 статьи 1229 Гражданского кодекса РФ).

Частью 2 статьи 1484 Гражданского кодекса РФ предусмотрено, что исключительное право на товарный знак может быть осуществлено для индивидуализации товаров, работ или услуг, в отношении которых товарный знак зарегистрирован, в частности путем размещения товарного знака:

1. на товарах, в том числе на этикетках, упаковках товаров, которые производятся, предлагаются к продаже, продаются, демонстрируются на выставках и ярмарках или иным образом вводятся в гражданский оборот на территории Российской Федерации, либо хранятся или перевозятся с этой целью, либо ввозятся на территорию Российской Федерации;
2. при выполнении работ, оказании услуг;
3. на документации, связанной с введением товаров в гражданский оборот;
4. в предложениях о продаже товаров, о выполнении работ, об оказании услуг, а также в объявлениях, на вывесках и в рекламе;
5. др.

В приложениях к свидетельствам №№ 149180, 359971, 220181 на товарные знаки (знаки обслуживания) «» указаны классы МКТУ и перечень товаров и/или услуг, в отношении которых они (товарные знаки) зарегистрированы, в частности:

06 - обычные металлы и их сплавы; металлические строительные материалы; передвижные металлические конструкции и сооружения; металлические материалы для рельсовых путей; металлические тросы и проволока (не электрические); скобы; и замочные изделия; металлические трубы; сейфы; изделия из обычных металлов, относящихся к другим классам; руды.

37 - ремонтные работы, строительство и техническое обслуживание нефтегазопроводов и компрессионных станций, установка и ремонт электрооборудования бурения скважин; установка оборудования;

и др.

Таким образом, ОАО «Газпром» являясь правообладателем вышеуказанных товарных знаков (знаков обслуживания), вправе по своему усмотрению использовать их в производстве и реализации любых из вышеперечисленных товаров и услуг.

В 2019г. в г. Тула и Тульской области АО «Газпром газораспределение Тула», «Тулагоргаз» выявлены факты незаконного использования ООО «Объединительного элемента (изображение факела) «» путем размещения (обозначения) в печати и квитанциях Общества.

Никто не вправе использовать без разрешения правообладателя сходные с товарным знаком обозначения в отношении товаров, для индивидуализации которых товарный знак зарегистрирован, или однородных товаров, если в результате такого использования возникнет вероятность смешения (часть 3 статьи 1484 Гражданского кодекса РФ).

Статьей 1515 Гражданского кодекса РФ определено, что лицо, нарушившее исключительное право на товарный знак при выполнении работ или оказании услуг, обязано удалить товарный знак или сходное с ним до степени смешения обозначения с материалов, которыми сопровождается выполнение таких работ или оказание услуг. В том числе с документации, рекламы, вывесок.

В соответствии с пунктом 16 Постановления Пленума ВАС РФ от 17.02.2011г. № 1 «О некоторых вопросах применения особенной части Кодекса РФ об административных правонарушениях» в статье 14 Закона о защите конкуренции приведен открытый перечень действий, являющихся недобросовестной конкуренцией.

При анализе вопроса о том, является ли конкретное совершенное лицом действие актом недобросовестной конкуренции, подлежат учету не только указания законоположения, но и положения статьи 10bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности, в силу которых актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленности и торговых делах.

Пунктом 2 статьи 10bis Парижской конвенции установлено, что подлежат запрету:

- 1) все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента;
- 2) ложные утверждения при осуществлении коммерческой деятельности, способные дискредитировать предприятие, продукты или промышленную или торговую деятельность конкурента;
- 3) указания или утверждения, использование которых при осуществлении коммерческой деятельности может ввести общественность в заблуждение относительно характера, способа изготовления, свойств, пригодности к применению или количества товаров.

Федеральным законом «О защите конкуренции» определено понятие «недобросовестная конкуренция» - любые действия хозяйствующих субъектов (граждан, 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

деловой репутации (пункт 9 статьи 4).

АО «Газпром газораспределение Тула» и ООО «Облгаз» являются конкурентами поскольку осуществляют деятельность на одних товарных рынках – монтажные работы по замене газовой фурнитуры.

29.01.2020г. Федеральной службой по интеллектуальной собственности (далее Роспатент) представлена справка по вопросам, сформулированным в запросе руководителя УФАС по Тульской области от 09.12.2019г. № 2/6502 (вх. согласно которой обозначение, используемое ООО «Облгаз», является сходным по степени смешения с изобразительными товарными знаками по свидетельствам № 149180, № 359971, поскольку ассоциируется с ними в целом в силу сходства изобразительных элементов.

Важно отметить, что изобразительный элемент «» по товарным знакам по свидетельствам № 149180, № 359971 и № 220181 является идентичным, следовательно ответ Роспатента по товарным знакам № 149180 и № 359971, в полной мере соотносится со свидетельством № 220181.

Пунктом 1 статьи 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции» установлен запрет на недобросовестную конкуренцию 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 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.

Представленные в Управление документы свидетельствуют о недобросовестных действиях ООО «Облгаз», выразившихся в введении в оборот услуг по монтажу и замене газовой фурнитуры, с незаконным использованием результатов интеллектуальной деятельности изобразительных обозначений «», сходных по степени смешения с товарными знаками «», принадлежащими ОАО «Газпром», вследствие чего вводятся в заблуждение потребители данного товара, а хозяйствующим субъектом причиняются убытки.

В соответствии со статьей 165.1 Гражданского кодекса РФ заявления, уведомления, извещения, требования или иные юридически значимые сообщения, с которыми закон или сделка связывает гражданско-правовые последствия для другого лица, влекут для этого лица такие последствия с момента доставки соответствующего сообщения лицу или его представителю. Сообщение считается доставленным и в тех случаях, если оно поступило лицу, которому оно направлено (адресату), но по обстоятельствам зависящим от него, не было ему вручено или адресат не ознакомился с ним.

Все процессуальные акты в процессе рассмотрения настоящего дела направля заказной корреспонденцией по адресу ООО «Облгаз», указанному в Еди государственном реестре юридических лиц - Калужская обл., г. Калуга, Суворова, д. 77, корп. 1, пом. 10, 248030, а именно:

- определение о назначении дела № 071/01/14.6-135/2020 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению от 05.02.2020г. (исх. 2/ почтовый идентификатор 30099144170305;
- определение об отложении рассмотрения дела № 071/01/14.6-135/2020 о нарушении антимонопольного законодательства от 04.03.2020г. (исх. 2/1256), почтовый идентификатор 30099148480507;
- определение об отложении рассмотрения дела № 071/01/14.6-135/2020 о нарушении антимонопольного законодательства от 27.03.2020г. (исх. 2/1759), почтовый идентификатор 30099148487511;
- определение об отложении и о продлении срока рассмотрения дела № 071/01/135/2020 о нарушении антимонопольного законодательства от 06.05.2020г. (исх. 2/2 почтовый идентификатор 30099147190157;
- определение о приостановлении рассмотрения дела № 071/01/14.6-135/2020 от 04.06.2020г. (исх. 2/3185 от 05.06.2020г.) с почтовым идентификатором 30099148185637;
- определение о возобновлении рассмотрения дела № 071/01/14.6-135/2020 от 28.09.2020г. (исх. 2/5203), почтовый идентификатор 30099151106151;
- определение об отложении рассмотрения дела № 071/01/14.6-135/2020 о нарушении антимонопольного законодательства от 23.10.2020г. (исх.2/5571 от 28.10.2020г.) и заключение об обстоятельствах дела № 071/01/14.6-135/2020 от 23.10.2020г. (исх.2/5571 от 28.10.2020г.), почтовый идентификатор 30099153290186;
- определение об отложении и о продлении срока рассмотрения дела № 071/01/135/2020 о нарушении антимонопольного законодательства от 23.12.2020г. (исх.2/718 от 28.12.2020г.), почтовый идентификатор 30099155160050.

Исходя из требований Гражданского кодекса РФ, постановления Пленума ВС РФ от 11.01.2016г. № 1, ООО «Облгаз» считается надлежащим образом уведомленным о всех процессуальных действиях, совершенных в отношении него в рамках настоящего дела.

Исследовав доказательства, имеющиеся в материалах настоящего дела, Комиссия Управления пришла к выводу о том, что действия ООО «Облгаз» по использованию изобразительного элемента (изображение факела), сходного до степени смешения с изобразительными товарными знаками (знаками обслуживания), зарегистрированными Федеральной службой по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам за ОАО «Газпром» свидетельства № 149180 (заявка № 96709234 приоритет от 13.08.2026г.), № 359971 (заявка № 2007719952 приоритет до 03.07.2027г.), № 220181 (заявка № 2002705258, статус действующий), являются актом недобросовестной конкуренции, поскольку противоречат положениям Гражданского кодекса РФ, Федеральному закону «О защите конкуренции», обычаям делового оборота, требованиям добросовестности, принципам разумности, справедливости, вследствие

потребители могут быть введены в заблуждение, а правообладателям причинены и могут быть причинены убытки и/или вред деловой репутации.

В соответствии с частью 2 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации административных правонарушений (далее - КоАП РФ) 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.

Согласно выписке из ЕГРЮЛ от 01.04.2021г. № ЮЭ9965-21-102083751 являясь директором ООО «Облгаз» с 08.06.2016г.

С учетом вышеуказанного должностное лицо – директор ООО «Облгаз» .. подлежит привлечению к административной ответственности за нарушение антимонопольного законодательства.

На основании изложенного:

- событием административного правонарушения является нарушение ООО «Облгаз» пункта 1 статьи 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции», выразившегося в незаконном использовании изобразительного элемента «» (изображение факела), сходного до степени смешения с изобразительными товарными знаками (знаками обслуживания) «», зарегистрированными Федеральной службой по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам за ОАО «Газпром» свидетельства № 149180 (заявка № 96709234 приоритет до 13.08.2026г.), № 359971 (заявка № 2007719952 приоритет до 03.07.2027г.), № 220181 (заявка № 2002705258, статус действующий), что влечет административную ответственность на должностное лицо – директора ООО «Облгаз», предусмотренную частью 2 статьи 14.33 КоАП РФ;
- временем совершения административного правонарушения является период с декабря 2019 года (момент поступления заявлений АО «Газпром газораспределение Тула» (вх. 5811 от 06.12.2019г.) и АО «Тулагоргаз» (вх. 5831 от 09.12.2019г.)) по настоящее время;
- местом совершения административного правонарушения является Тульская область.

В соответствии с пунктом 24 постановления Пленума ВАС РФ от 02.06.2004г. N 10 "некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об оспаривании административных правонарушений" при рассмотрении дел об оспаривании решений (постановлений) административных органов о привлечении административной ответственности судам следует проверить, были ли при административным органом необходимые и достаточные меры для извещения лиц, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении, и его законного представителя о составлении протокола об административном правонарушении в целях обеспечения возможности воспользоваться правами, предусмотренными статьей 28.2 КоАП РФ.

Согласно [части 1 статьи 25.15](#) КоАП РФ лица, участвующие в производстве по делу административном правонарушении, извещаются или вызываются в суд, орган и должностному лицу, в производстве которых находится дело, заказным письмом уведомлением о вручении, повесткой с уведомлением о вручении, телефонограммой или телеграммой, по факсимильной связи либо с использованием иных средств связи доставки, обеспечивающих фиксирование извещения или вызова и его вручения адресату.

В соответствии с частью 2 указанной статьи извещения, адресованные гражданам том числе индивидуальным предпринимателям, направляются по месту их жительства. При этом место жительства индивидуального предпринимателя определяется на основании выписки из единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей.

Не могут считаться не извещенными лица, отказавшиеся от получения направленных материалов или не явившиеся за их получением, несмотря на почтовое извещение, наличии соответствующих доказательств (пункт 24.1 постановления Пленума ВАС от 02.06.2004г. N 10).

06.04.2021г. по адресу регистрации директора ООО «Облгаз» (248031, .. согласно сведениям, предоставленным УФНС по Тульской области (вх. № 129 17.03.2021г.) заказным письмом (почтовый идентификатор №), направлено определение о назначении времени и места рассмотрения дела административном правонарушении № 071/04/14.33-118/2021 от 06.04.2021г. (ис) 2/1634, с указанием времени и места рассмотрения дела - 21 апреля 2021 год часов.

Согласно сведениям, размещенным на официальном Интернет-сайте АО «Почта России» (www.pochta.ru), заказное письмо с почтовым идентификатором (.....) от 12.04.2021г. находится в месте вручения.

В соответствии с частью 1 статьи 165.1 Гражданского кодекса РФ заявленное уведомление, извещение, требования или иные юридически значимые сообщения которыми закон или сделка связывает гражданско-правовые последствия для другого лица, влекут для этого лица такие последствия с момента доставки соответствующего сообщения ему или его представителю.

Сообщение считается доставленным и в тех случаях, если оно поступило / которому оно направлено (адресату), но по обстоятельствам, зависящим от нег, не было ему вручено или адресат не ознакомился с ним.

Пунктом 63 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015г. № 25 в применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса РФ» установлено, что юридически значимое сообщение, адресованное гражданину, направляется по адресу его регистрации.

При этом необходимо учитывать, что гражданин, индивидуальный предприниматель или юридическое лицо несут риск последствий неполучения юридически значимых сообщений, доставленных по адресам, перечисленным в абзацах первом и втором настоящего пункта, а также риск отсутствия по указанным адресам сведений о месте жительства гражданина, сообщивший кредиторам, а также другим лицам сведения

об ином месте своего жительства, несет риск вызванных этим последствий (пункт статьи 20 ГК РФ). Сообщения, доставленные по названным адресам, считаются полученными, даже если соответствующее лицо фактически не проживает по указанному адресу.

Изложенные обстоятельства, свидетельствуют о том, что Управлением приняты необходимые и достаточные меры для извещения лица - директора ООО «Облгаз» о совершении в отношении него процессуальных действий (рассмотрение протокола об административном правонарушении), в целях обеспечения возможности воспользоваться правами, предусмотренными статьей 28.2 КоАП РФ.

Факт совершения административного правонарушения должностным лицом - директором ООО «Облгаз» , подтверждается протоколом по делу 071/04/14.33-118/2021 об административном правонарушении от 6 апреля 2021 года также материалами антимонопольного дела № 071/01/14.6-135/2020.

Срок давности привлечения директора ООО «Облгаз» , к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ, за нарушение антимонопольного законодательства, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

Решая вопрос о виде и размере административного наказания, учитывается характер совершенного административного правонарушения, личность правонарушителя, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

При рассмотрении настоящего дела, в действиях должностного лица – директора ООО «Облгаз» обстоятельства смягчающие и отягчающие административную ответственность не установлены.

Руководствуясь частями 1, 2 статьи 3.5, частью 1 статьи 4.1.1, частью 2 статьи 1 статьи 23.48, 29.9 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛА:

Признать должностное лицо – **директора ООО «Облгаз»** (зарегистрирован по адресу:), **виновным** в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 2 статьи 14.33 КоАП РФ, **назначить ему наказание** в виде административного штрафа **в размере 20 (Двадцать тысяч) рублей.**

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП 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.

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

Реквизиты для уплаты административного штрафа:

Получатель: ИНН 7107026090/КПП 710601001

УФК Минфина России по Тульской области

(Управление Федеральной антимонопольной службы по Тульской области)

КБК 161 1 16 01141 01 0033 140

ОКТМО 70701000

Банк получателя ОТДЕЛЕНИЕ ТУЛА БАНКА РОССИИ//УФК по Тульской области г.Тула

Номер банковского счета 40102810445370000059

Номер казначейского счета 03100643000000016600

БИК 017003983

Назначение платежа – административный штраф по постановлению Управл
Федеральной антимонопольной службы по Тульской области **от 21 апреля 2021 год**
Нарушение антимонопольного законодательства.

Копию документа, подтверждающего уплату административного штрафа, лицо, привлеченн
административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановл
по факсу 359365.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП неуплата административного штрафа в срок в
наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплат
административного штрафа, но не менее одной тысячи рублей, либо административный арес
срок до пятнадцати суток, либо обязательные работы на срок до пятидесяти часов.

Согласно пункту 3 части 1 статьи 30.1 КоАП РФ постановление по делу об администрати
правонарушении, вынесенное должностным лицом, может быть обжаловано лицами, указанны
в статьях 25.1 - 25.5.1 КоАП РФ в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу ли
районный суд по месту рассмотрения дела.

Согласно статье 31.1 КоАП постановление по делу об административном правонарушении,
вступая в законную силу после истечения срока, установленного для
обжалования постановления по делу об административном правонарушении, не
указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

Заместитель руководителя управления –

начальник отдела

.....

Копию постановления получил(а)

Дата получения (выдачи) постановления о наложении штрафа – 21 апреля 2021 года

Дата вступления постановления в законную силу – 1 мая 2021 года

Срок исполнения постановления – 30 июня 2021 года

Срок оплаты административного штрафа (часть 1 статьи 32.2 КоАП) – до 30 июня 2021 года