ООО «Азимут Мед Групп»

95273, г. Санкт-Петербург, Руставели ул., д. 13, литера а, пом. 27-н

E-mail: …

ИП Б.Д.А.

…

E-mail: …

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу

об административном правонарушении № 023/04/14.33-1618/2024

18 апреля 2024 г. **г. Краснодар**

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю …, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 023/04/14.33-1618/2024, возбужденного в отношении ИП Б.Д.О. (дата рождения ….), протоколом Краснодарского УФАС России от 04.04.2024 г. об административном правонарушении по ч. 1 ст. 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) по факту нарушения п.1 ст. 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции», выразившегося в незаконном обозначения «Я слышу мир» на сайте с доменным именем «яслышувас.рф» (главная страница), где изображен мужчина на футболке которого содержатся слова «Я слышу мир» и в поисковой системе Google при наборе в строке поиска слов «яслышумир.рф» отображается интернет-сайт слуховых аппаратов с доменным именем https://яслышумир.рф/ сходного до степени смешения с товарным знаком «Я слышу мир!» (свидетельство № 462230), правообладателем которого является Заявитель, установленному решением по делу № 023/01/14.6-4578/2023,

в отсутствии представителя потерпевшей стороны, надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела № 023/04/14.33-1618/2024 – ООО «Азимут Мед Групп»;

в присутствии надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела № 023/04/14.33-1618/2024 лица, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении – ИП Б. Д.О.,

УСТАНОВИЛ:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю поступило заявление ООО «Азимут Мед Групп» (далее - «Заявитель») (вх. № 21469/23 от 22.06.2023 г.) о признаках нарушения антимонопольного законодательства ИП Б.Д.А., выразившихся в использовании обозначения «Я слышу мир» на сайте с доменным именем «яслышувас.рф» (главная страница), где изображен мужчина на футболке которого содержатся слова «Я слышу мир» и в поисковой системе Google при наборе в строке поиска слов «яслышумир.рф» отображается интернет-сайт слуховых аппаратов с доменным именем https://я слышумир.рф/ сходного до степени смешения с товарным знаком «Я слышу мир!» (свидетельство № 462230), правообладателем которого является Заявитель.

Как указано в заявлении (вх. № 21469/23 от 22.06.2023 г.) ООО «Азимут Мед Групп» является владельцем товарного знака «Я слышу мир!», что подтверждается Свидетельством на товарный знак № 462230. ООО «Азимут Мед Групп» осуществляет свою предпринимательскую деятельность на товарном рынке услуг по продаже слуховых аппаратов в интернет-магазинах на территории Российской федерации.

ООО «Азимут Мед Групп» (правообладатель) принадлежит исключительное право на товарный знак «Я слышу мир!», что подтверждается Свидетельством на товарный знак № 462230 выданным Федеральной службой по интеллектуальной собственности 21.05.2012 г. В настоящее время товарный знак действует, в соответствии с изменением к свидетельству на товарный знак (знак обслуживания) № 462230 срок действия исключительных прав продлен до 26.04.2031 г.

Товарный знак зарегистрирован в отношении следующего перечня товаров и/или услуг МКТУ: 10 кохлеарные импланты; слуховые аппараты; аппаратура для лечения глухоты; аппараты слуховые защитные.

Обществом установлено, что ответчиком - Индивидуальным предпринимателем Б.Д.А. (ИНН .) по доменному адресу в сети Интернет: «яслышумир.рф» (Интернет-магазин слуховых аппаратов) осуществлялась продажа медицинских изделий, в том числе слуховых аппаратов.

12 апреля 2023 года Заявитель в адрес ИП Б.ДА. направил претензию с требованием о немедленном прекращении незаконного (неправомерного) использования товарного знака путем удаления сайта с доменным именем «яслышумир.рф» в срок не позднее «25» апреля 2023 года.

Данное требование ИП Б.ДА. было проигнорировано и сообщено, что все товары будут перемещены на другой сайт «яслышувас.рф», при этом, доменное имя «яслышумир.рф» ИП Б.Д.А. будет продолжать использовать в качестве редиректа на сайт «яслышувас.рф».

ООО «Азимут Мед Групп» не заключало с ИП Б.ДА. лицензионный договор, предметом которого являлась бы передача прав на использование Товарного знака. Иным образом права также не передавались. Оснований для внедоговорного использования Товарного знака у ИП Б.ДА. отсутствуют.

По мнению Заявителю, действия ИП Б.Д.А., выразившиеся в незаконном использовании товарного знака при осуществлении продажи слуховых аппаратов в Интернет-магазине

слуховых аппаратов «Я слышу мир», правообладателем которого является ООО «Азимут Мед Групп», содержат признаки нарушения п. 1 ст. 14.6 Закона о защите конкуренции.

По данному факту приказом руководителя Краснодарского УФАС России № 170/23 от 11.09.2023 г. в отношении ИП Б.Д.А. было возбуждено дело № 023/01/14.6-4578/2023 по признакам нарушения п. 1 ст. 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции».

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

Решение Комиссии Краснодарского УФАС России по делу № 023/01/14.6-4578/2023 ступило в законную силу 30.01.2024 г.

По данному факту материалы дела № 023/01/14.6-4578/2023 были переданы уполномоченному должностному лицу для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 14.33 КоАП РФ.

Нарушение антимонопольного законодательства выразилось в следующем.

Согласно ч. 1 ст. 1484 ГК РФ лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака в соответствии со статьей 1229 настоящего Кодекса любым не противоречащим закону способом (исключительное право на товарный знак), в том числе способами, указанными в пункте 2 настоящей статьи. Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на товарный знак.

Согласно ч. 3 ст. 1484 ГК РФ никто не вправе использовать без разрешения правообладателя сходные с его товарным знаком обозначения в отношении товаров, для индивидуализации которых товарный знак зарегистрирован, или однородных товаров, если в результате такого использования возникнет вероятность смешения.

Конвенции по охране промышленной собственности (заключена в Париже 20.03.1883, ред. от 02.10.1979) (2) актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах.

(3) В частности, подлежат запрету:

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

Согласно п. 9 ст. 4 Федерального закона «О защите конкуренции» недобросовестной конкуренцией являются 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 п. 1 ст. 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 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.

При рассмотрении дела № 023/01/14.6-4578/2023 Комиссией Краснодарского УФАС России установлено следующее.

Заявителем были представлены письменные пояснения (вх. № 26220/23 от 31.07.2023 г.; № 25649-ЭП/23 от 26.07.2023 г.) в которых было указано следующее:

- «Заявитель осуществляет продажу медицинских изделий различных производителей, в том числе слуховых аппаратов на всей территории Российской Федерации, включая Краснодарский край. Также ООО «Азимут Мед Групп» осуществляет деятельность по организации проведения слухоречевой реабилитации детей с ограниченными возможностями по слуху «Я слышу мир!».

Сами медицинские изделия не сопровождаются товарным знаком «Я слышу мир», поскольку являются товарами других производителей, но к системам кохлеарной имплантации (производитель MED-EL Elektromedizinische Geraete GmbH, Австрия) Заявитель вместе с гарантийным талоном прикладывает вкладыш с активацией дополнительной гарантии, на которой изображен товарный знак «Я слышу мир»».

Краснодарским УФАС России направлен запрос ООО «Регистратор доменных имен РЕГ.РУ» (исх. № 23301/23 от 08.08.2023 г.) с целью получения информации о владельце домена: яслышувас.рф.

Из ответа ООО «Регистратор доменных имен РЕГ.РУ» (вх. № 27492-ЭП/23 от 09.08.2023 г.) следует, что владельцем сайта является Б.Д.А.(дата рождения .).

Антимонопольной службой был направлен запрос в Федеральную службу по интеллектуальной собственности (исх. № ЛЛ/23552/23 от 10.08.2023 г.) о письменной консультации по вопросу о наличии либо отсутствии сходства до степени смешения обозначения «Я слышу мир!» на сайте с доменным именем «яслышувас.рф» (главная страница), где изображен мужчина на футболке которого содержатся слова «Я слышу мир» и в поисковой системе Google при наборе в строке поиска слов «яслышумир.рф» отображается интернет-сайт слуховых аппаратов с доменным именем https://я слышумир.рф/ сходного с товарным знаком «Я слышу мир!» (свидетельство № 462230), правообладателем которого является заявитель.

04.09.2023 г. (вх. № 30627/23) в Краснодарское УФАС России поступило письмо ФГБУ «Федеральный институт промышленной собственности с приложением справки.

Согласно справке, представленной ФИПС, в результате проведенного исследования установлено следующее.

В результате проведенного исследования установлено следующее:

На изображении 1 идентифицируется обозначение «Я слышу мир», являющееся сходным с товарным знаком по свидетельству № 462230 - поскольку ассоциируется с ним в целом в силу фонетического и семантического сходства словесных элементов «Я СЛЫШУ МИР», при этом услуги, в отношении которых используется указанное обозначение, и товары, в отношении которых зарегистрирован товарный знак по свидетельству № 462230 являются однородными, в связи с чем имеются основания для вывода о смешении обозначений.

На изображении 2 идентифицируется обозначение «https://яслышумир.рф/», являющееся сходным с товарным знаком по свидетельству № 462230 поскольку ассоциируется с ним в целом в силу фонетического и семантического сходства словесных элементов «Я СЛЫШУ МИР», при этом услуги, в отношении которых используется указанное обозначение, и товары, в отношении которых зарегистрирован товарный знак по свидетельству № 462230 являются

однородными, в связи с чем имеются основания для вывода о смешении обозначений.

На изображении 3 идентифицируется обозначение «яслышумир.рф», являющееся сходным с товарным знаком по свидетельству № 462230, поскольку ассоциируется с ним в целом в силу фонетического и семантического сходства словесных элементов «Я СЛЫШУ МИР», при этом услуги, в отношении которых используется указанное обозначение, и товары, в отношении которых зарегистрирован товарный знак по свидетельству № 462230 являются однородными, в связи с чем имеются основания для вывода о смешении обозначений.

21.11.2023 г. ИП Б.Д.А. были представлены письменные пояснения (вх. № 42147-ЭП/23) в которых указано следующее:

- «На сегодняшний день, ввиду полной передачи управления доменом «Яслышумир.рф» в адрес заявителя ООО «Азимут Мед Групп», я не располагаю документальными подтверждениями «введения в оборот обозначения «Я слышу мир», ПОСКОЛЬКУ доступ к управлению доменом (а, следовательно, и получением документального подтверждения о дате регистрации домена и регионах РФ, в которых осуществлялась деятельность интернет-магазина) Яслышумир.рф для меня уже закрыт.

Касательно осуществляемой ИП Б.Д.А. деятельности с обозначением «Я слышу мир», а если быть точнее — слитное написание «Яслышумир», указал выше — это интернет-торговля по ОКВЭД 47.91.2 «Торговля розничная, осуществляемая непосредственно при помощи информационно-коммуникационной сети Интернет». К «услугам» интернет-магазина можно отнести только отправку товаров, для чего использовался плагин компании СДЭК на сайте Яслышумир.рф.

Судебных споров между ООО «Азимут Мед Групп» и ИП Б.Д.А. ранее не было.

На сегодняшний день все претензии ООО «Азимут Мед Групп» по отношению к ИП Б.Д.А. касательно использования обозначения «Я слышу мир» устранены, о чем свидетельствует Отзыв заявления со стороны ООО Азимут Мед Групп»».

Актом осмотра страницы в сети Интернет Комиссия Краснодарского УФАС России установила, что на дату 25.01.2024 г. на странице в сети Интернет «яслышувас.рф» не используется обозначение «Я слышу мир».

Таким образом, действия ИП Б.Д.А. выразившиеся в использовании обозначения «Я слышу мир» на сайте с доменным именем «яслышувас.рф» (главная страница), где изображен мужчина на футболке которого содержатся слова «Я слышу мир» и в поисковой системе Google при наборе в строке поиска слов «яслышумир.рф» отображается интернет-сайт слуховых аппаратов с доменным именем https://я слышумир.рф/ сходного до степени смешения с товарным знаком «Я слышу мир!» (свидетельство № 462230), правообладателем которого является Заявитель, нарушают требования п. 1 ст. 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции».

Кроме того, согласно части 1.2 статьи 28.1 КоАП РФ поводом к возбуждению дел об административных правонарушениях, предусмотренных ст. 14.33 КоАП РФ, является вступление в силу решения комиссии антимонопольного органа, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации. Следовательно, возбуждение дел об административных правонарушениях за нарушение антимонопольного законодательства возможно лишь после установления факта совершения, соответствующего правонарушения комиссией антимонопольного органа в порядке, предусмотренном главой 9 Федерального закона "О защите конкуренции".

Решение Комиссии Краснодарского УФАС России от 29.01.2024 г., по делу № 023/01/14.6-4578/2023 вступило в законную силу 30.01.2024 г. и обжаловано не было.

Объектом вменяемого административного правонарушения является установленный порядок

осуществления государственного контроля в сфере антимонопольного законодательства.

Объективная сторона административного правонарушения состоит в нарушении ИП Б.Д.А. требований п.1 ст. 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции»

Субъект правонарушения - ИП Б.Д.А., что установлено решением Комиссии Краснодарского УФАС России от 29.01.2024 г., по делу № 023/01/14.6-4578/2024 (вступило в законную силу 30.01.2024 г.).

Субъективная сторона: согласно ч. 2 ст. 2.1. КоАП РФ юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения требований законодательства, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

На основании вышеизложенного ИП Б.Д.А. Краснодарским УФАС России было направлено уведомление о составлении протокола об административном правонарушении по ч. 1 ст. 14.33 КоАП РФ и составление протокола назначено на 04.04.2024 г. в 11:00.

В соответствии с отчетом об отслеживании отправления с почтовыми идентификаторами .. срок хранения отправления истек 03.03.2024 г.

04.0.2024 г. Краснодарским УФАС России в отношении ИП Б.Д.А. был составлен протокол об административном правонарушении № 023/04/14.33-1618/2024, а также определение о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении.

Документы, составленные в рамках дела об административном правонарушении № 023/04/14.33-1618/2024 были направлены по адресу места жительства: ….

В соответствии с отчетом об отслеживании отправления с почтовым идентификатором .. срок хранения отправления истек 17.04.2024 г.

Согласно п. 63, 67 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 N 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» по смыслу пункта 1 статьи 165.1 ГК РФ юридически значимое сообщение, адресованное гражданину, должно быть направлено по адресу его регистрации по месту жительства или пребывания либо по адресу, который гражданин указал сам (например, в тексте договора), либо его представителю (пункт 1 статьи 165.1 ГК РФ).

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 своего представителя. Гражданин, сообщивший кредиторам, а также другим лицам сведения об ином месте своего жительства, несет риск вызванных этим последствий (пункт 1 статьи 20 ГК РФ). Сообщения, доставленные по названным адресам, считаются полученными, даже если соответствующее лицо фактически не проживает (не находится) по указанному адресу.

Бремя доказывания факта направления (осуществления) сообщения и его доставки адресату лежит на лице, направившем сообщение.

Юридически значимое сообщение считается доставленным и в тех случаях, если оно поступило лицу, которому оно направлено, но по обстоятельствам, зависящим от него, не было ему вручено или адресат не ознакомился с ним (пункт 1 статьи 165.1 ГК РФ). Например, сообщение считается доставленным, если адресат уклонился от получения корреспонденции в отделении связи, в связи с чем она была возвращена по истечении срока хранения.

Место совершения правонарушения – Российская Федерация (сайт в сети Интернет https://яслышумир.рф/.

Дата и время – 30.01.2024 г. (дата вынесения решения в полном объеме).

Согласно части 1 статьи 14.33 КоАП РФ недобросовестная конкуренция, если эти действия не содержат уголовно наказуемого деяния, за исключением случаев, предусмотренных статьей 14.3 КоАП РФ и частью 2 ст. 14.33 КоАП РФ, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Краснодарским УФАС России была рассмотрена возможность применения ст. 2.9 КоАП РФ.

В соответствии со ст. 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.

В п. 18 Постановления Пленума ВАС РФ от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» указано, что при квалификации правонарушения в качестве малозначительного необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения. Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям.

По смыслу статьи 2.9 КоАП РФ оценка малозначительности деяния должна соотноситься с характером и степенью общественной опасности, причинением вреда либо угрозой причинения вреда личности, обществу или государству.

Оценив характер и конкретные обстоятельства совершенного правонарушения, роль правонарушителя в совершенном правонарушении, прихожу к выводу, что рассматриваемое правонарушение несет существенную угрозу охраняемым общественным отношениям, в связи с этим не допустимо применение статьи 2.9. КоАП РФ. Применение в рассматриваемом случае статьи 2.9. КоАП РФ не обеспечит адекватную защиту охраняемым общественным отношениям, а главное, не приведет к достижению установленной законом цели предупреждения совершения новых правонарушений.

Учитывая объект противоправного посягательства, характер совершенных действий и другие обстоятельства, характеризующие противоправность деяния, прихожу к выводу, что допущенное ИП Б.Д.А. правонарушение не может быть признано малозначительным. Иное противоречило бы одному из важнейших принципов законодательства - неотвратимости наказания за совершенное правонарушение, что провоцирует правонарушителя на пренебрежительное отношение к Закону и дальнейшее совершение аналогичных правонарушений.

Таким образом, действия ИП Б.Д.А. выразившиеся в использовании обозначения «Я слышу мир» на сайте с доменным именем «яслышувас.рф» (главная страница), где изображен мужчина на футболке которого содержатся слова «Я слышу мир» и в поисковой системе Google при наборе в строке поиска слов «яслышумир.рф» отображается интернет-сайт слуховых аппаратов с доменным именем https://яслышумир.рф/ сходного до степени смешения с товарным знаком «Я слышу мир!» (свидетельство № 462230), правообладателем которого является Заявитель, нарушают требования п. 1 ст. 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции» и образуют состав административного правонарушения по ч. 1 ст. 14.33 КоАП РФ.

При рассмотрении дела № 023/04/14.33-1618/2024 Краснодарским УФАС России обстоятельств в соответствии со ст. 4.2, 4.3 КоАП РФ, не установлено.

Руководствуясь ч. 1 ст. 14.33, ст.ст. 23.48, 29.9 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Привлечь ИП Б.Д.О. (дата рождения …) к административной ответственности по части 1 статьи 14.33 КоАП РФ и назначить административное наказание в виде штрафа в размере 12 000 (двенадцать 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.

Штраф должен быть уплачен по следующим реквизитам:

ИНН: …

УИН: …

При оплате административного штрафа в платежном поручении, в назначении платежа **необходимо обязательно указывать УИН.**

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного штрафа.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд (вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в районный суд по месту рассмотрения дела) 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.

Заместитель руководителя управления …