

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу

об административном правонарушении № 042/04/14.33- 2164/2019

«31» января 2020г.

г. Кемерово

Я, <...>, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области, рассмотрев дело об административном правонарушении № 042/04/14.33- 2164/2019, возбужденное в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Региональный оптовый склад Прогресс» (далее – ООО «Р.О.С Прогресс»; ИНН 4253020679, КПП 421701001, ОГРН 1144253001540, адрес регистрации: 654066, область Кемеровская область – Кузбасс, г.Новокузнецк, ул.Грдины, дом 27, офис 4-3; создание юридического лица 18.03.2014), извещенного надлежащим образом о времени и месте рассмотрения данного дела, по факту совершения правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 1 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ), в отсутствие защитника, директора ООО «Р.О.С Прогресс» <...>, уведомленного надлежащим образом о дате времени и месте рассмотрения данного дела

УСТАНОВИЛА:

22.10.2019 Комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по результатам рассмотрения дела № 40/А-14.6-2018, возбужденного в отношении группы лиц: ООО «Р.О.С. Прогресс» (ИНН 4253020679) и ООО «Р.О.С. Прогресс» (ИНН 4217181504) вынесено решение о признании их действий, выразившихся в использовании в сети Интернет на сайте <http://avtokotel.ru/> в период с 25.04.2018 по 10.08.2018 товарного знака «Vulkan» без разрешения правообладателя, нарушением пункта 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закона о защите конкуренции).

Статьей 14.6 Закона о защите конкуренции установлен запрет на недобросовестную конкуренцию, связанную с созданием смешения, а именно, не допускается недобросовестная конкуренция путем совершения хозяйствующим субъектом действий (бездействия), способных вызвать смешение с деятельностью хозяйствующего субъекта-конкурента либо с товарами или услугами, вводимыми хозяйствующим субъектом-конкурентом в гражданский оборот на территории Российской Федерации, в том числе:

1) незаконное использование обозначения, тождественного товарному знаку,

фирменному наименованию, коммерческому обозначению, наименованию места происхождения товара хозяйствующего субъекта-конкурента либо сходного с 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.

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

В сети Интернет на сайте <http://avtokotel.ru/> в период с 25.04.2018 по 10.08.2018 содержалось изображение товарного знака «Vulkan» без разрешения правообладателя, что является нарушением пункта 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.33 КоАП РФ.

30.10.2019 уведомлением о составлении протокола были назначены дата, время и место составления и подписания протокола на 10.12.2019 на 14 часов 30 минут. Уведомление было направлено по юридическому адресу ООО «Р.О.С Прогресс» согласно выписке из ЕГРЮЛ заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП Почта России о вручении корреспонденции адресату имеется в материалах дела).

10.12.2019 состоялась процедура составления и подписания протокола № 042/04/14.33- 2164/2019 об административном правонарушении в присутствии директора ООО «Р.О.С Прогресс» <...>, который пояснил о том, что ООО «Р.О.С Прогресс» (ИНН 4253020679) приостановило деятельность с августа 2017, в настоящее время нарушение устранено.

10.12.2019 определением были назначены дата, время и место рассмотрения дела об административном правонарушении – 24.12.2019 на 10 часов 00 минут. Копии определения и протокола № 042/04/14.33-2164/2019 были вручены директору ООО «Р.О.С Прогресс» <...> под расписку (расписка имеется в материалах дела).

13.12.2019 в адрес Кемеровского УФАС России поступили копии документов (вх. № 7409э от 13.12.2019), подтверждающих неосуществление ООО «Р.О.С Прогресс» хозяйственной деятельности в период с августа 2017 по настоящее время: справка Филиала ПАО «Банк Уралсиб» о движении денежных средств в период с 24.04.2018 по 10.08.2018, которая подтверждает отсутствие поступления в указанный период денежных средств на счет ООО «Р.О.С Прогресс»; исполнительный лист Арбитражного суда Кемеровской области о взыскании судебных расходов в размере 81515,90 рублей; бухгалтерский баланс на 31.12.2018 и отчет о финансовых результатах, которые подтверждают отсутствие хозяйственной деятельности в 2018; квитанция о приеме налоговой декларации (расчета) в электронном виде от 11.12.2019.

24.12.2019 состоялось рассмотрение дела № 042/04/14.33-2164/2019 об административном правонарушении в отсутствие защитника, директора ООО «Р.О.С Прогресс» <...>, уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела. Рассмотрев материалы дела № 042/04/14.33-2164/2019 об административном правонарушении заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области приняла решение об отложении рассмотрения данного дела для получения дополнительных доказательств.

Определением от 24.12.2019 рассмотрение дела № 042/04/14.33-2164/2019 было отложено на 31.01.2020 на 10 часов 40 минут. Копия определения была направлена в адрес ООО «Р.О.С Прогресс» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП Почта России о вручении корреспонденции имеется в материалах дела).

В адрес УФНС России по Кемеровской области был направлен запрос о предоставлении сведений об осуществлении ООО «Р.О.С Прогресс» хозяйственной деятельности за период 2017 - 2019. В ответ на данный запрос УФНС России по Кемеровской области представило сведения, что за период 2018 – 2019 ООО «Р.О.С Прогресс» была представлена налоговая отчетность с нулевыми показателями.

29.01.2020 в адрес Кемеровского УФАС России поступило ходатайство о рассмотрении дела № 042/04/14.33-2164/2019 об административном правонарушении в отсутствие представителя ООО «Р.О.С Прогресс».

29.01.2020 состоялось рассмотрение дела в отсутствие представителя, защитника ООО «Р.О.С Прогресс», изучив материалы дела, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области приходит к следующим выводам.

Кемеровским УФАС России установлено, что в действиях ООО «Р.О.С. Прогресс» имеется нарушение пункта 1 статьи 14.6 ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в использовании в сети Интернет на сайте <http://avtokotel.ru/> в период с 25.04.2018 по 10.08.2018 товарного знака «Vulkan» без разрешения правообладателя.

Действия ООО «Р.О.С. Прогресс», выразившиеся в использовании в сети Интернет на сайте <http://avtokotel.ru/> в период с 25.04.2018 по 10.08.2018 товарного знака «Vulkan» без разрешения правообладателя, являются нарушением пункта 1 статьи 14.6 ФЗ «О защите конкуренции», ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.33 КоАП РФ.

Время совершения ООО «Р.О.С. Прогресс» административного правонарушения: с 25.04.2018 по 10.08.2018.

Место совершения ООО «Р.О.С. Прогресс» административного правонарушения: сеть Интернет сайт: <http://avtokotel.ru/>.

Срок давности привлечения к административной ответственности не истек.

Частью 1 статьи 14.33 КоАП РФ установлено, что недобросовестная конкуренция, если эти действия не содержат уголовно наказуемого деяния, за исключением

случаев, предусмотренных статьей 14.3 КоАП РФ и частью 2 настоящей статьи влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц – от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Частью 4 статьи 2.1 КоАП РФ установлено, что назначение административного наказания юридическому лицу не освобождает от административной ответственности за данное правонарушение виновное физическое лицо, равно как и привлечение к административной или уголовной ответственности физического лица не освобождает от административной ответственности за данное правонарушение юридическое лицо.

В силу части 2 статьи 2.1 КоАП РФ юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых КоАП РФ или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Исходя из смысла данной нормы, юридическое лицо не подлежит ответственности в том случае, если будет доказано, что соблюдение норм и правил было невозможно в силу чрезвычайных событий и обстоятельств, которые данное лицо не могло не предвидеть, ни предотвратить при соблюдении той степени заботливости и осмотрительности, которая от него требовалась.

В данном случае у ООО «Р.О.С. Прогресс» имелась возможность не использовать в сети Интернет на сайте: <http://avtokotel.ru/> товарный знак без разрешения правообладателя, однако, данные действия ООО «Р.О.С. Прогресс» предприняты не были.

Представленные сведения об отсутствии поступления денежных средств в период 2018 – 2019 не свидетельствует о том, что в действиях Общества отсутствует нарушение Закона о защите конкуренции, так как даже при отсутствии выручки ООО «Р.О.С. Прогресс» являлось действующим, умысел в размещении на сайте <http://avtokotel.ru/> в период с 25.04.2018 по 10.08.2018 товарного знака «Vulkan» был направлен на получение преимуществ и привлечение клиентов, а, следовательно, получение дохода.

ООО «Р.О.С. Прогресс» документально не подтвердило наличие чрезвычайных обстоятельств, не позволивших выполнить требования пункта 1 статьи 14.6 ФЗ «О защите конкуренции», а также то, что им были приняты все необходимые и возможные меры к неукоснительному и точному исполнению требований законодательства. Таким образом, вина ООО «Р.О.С. Прогресс» установлена.

Согласно части 3 статьи 4.1 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.

В части 1 статьи 4.2 КоАП РФ перечислен перечень закрепленных смягчающих вину

обстоятельств.

Кемеровское УФАС России пришло к выводу о наличии одного смягчающего вину обстоятельства: добровольное прекращение противоправного поведения лицом, совершившим административное правонарушение.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность ООО «Р.О.С. Прогресс» за совершение административного правонарушения не установлено (ст. 4.3 КоАП РФ).

Основания для применения статьи 2.9 КоАП РФ и освобождения от административной ответственности в связи с малозначительностью допущенного правонарушения не усматриваются.

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. 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.

Квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях и применительно к обстоятельствам конкретного совершенного лицом деяния.

ООО «Р.О.С Прогресс» не представлено доказательств, подтверждающих наличие исключительных обстоятельств, свидетельствующих о малозначительности совершенного правонарушения.

Оценивая собранные по делу доказательства, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области находит вину ООО «Р.О.С Прогресс» доказанной, а действия верно квалифицированными по части 1 статьи 14.33 КоАП РФ как недобросовестная конкуренция.

Совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.33 КоАП РФ, влечет наложение административного штрафа на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

В соответствии с редакцией КоАП РФ, вступившей в силу 07.01.2012г., размер административного штрафа за совершение административного правонарушения, предусмотренного статьей 14.33 КоАП РФ, исчисляется согласно примечанию к статье 14.31 КоАП РФ.

Согласно части 4 примечания к статье 14.31 КоАП РФ при отсутствии обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность, административный штраф налагается на юридическое лицо в размере суммы минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и половины разности максимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и минимального

размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения.

Базовый штраф (БШ) определяется как сумма минимального размера административного штрафа (МинШ) и половины разности максимального размера административного штрафа (МаксШ) и минимального размера административного штрафа (МинШ) и рассчитывается по следующей формуле:

$$\text{БШ} = (\text{МаксШ} - \text{МинШ}) / 2 + \text{МинШ}$$

$$(500 - 100) / 2 + 100 = 300$$

При наличии обстоятельств, смягчающих административную ответственность, размер административного штрафа, налагаемого на юридическое лицо, подлежит уменьшению за каждое такое обстоятельство на одну восьмую разности максимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения.

Размер административного штрафа, который подлежит наложению на юридическое лицо за административное правонарушение, предусмотренное статьями 14.31, 14.311, 14.312, 14.32 и 14.33 КоАП (ПШ), является суммой базового штрафа и обстоятельств, отягчающих административную ответственность, уменьшенной на сумму обстоятельств, смягчающих административную ответственность:

$$\text{ПШ} = \text{БШ} + (\text{ОО} * n) - (\text{ОС} * n), \text{ где}$$

n – количество обстоятельств, смягчающих или отягчающих административную ответственность.

$$300 + (50 * 0) - (50 * 1) = 250$$

Соответственно, размер административного штрафа за административное правонарушение, совершенное ООО «Р.О.С Прогресс», должен быть исчислен с учетом того, что в действиях данного юридического лица присутствует одно смягчающее административную ответственность обстоятельство, а именно: добровольное прекращение противоправного поведения лицом, совершившим административное правонарушение.

Руководствуясь пунктом 3 статьи 4.1, статьей 4.2, статьи 4.3, статьей 23.48, пунктом 1 части 1 статьи 29.9, статьей 14.31 и частью 1 статьи 14.33 КоАП РФ

ПОСТАНОВИЛА:

1. Признать Общество с ограниченной ответственностью «Региональный оптовый склад Прогресс» (ИНН 4253020679, КПП 421701001, ОГРН 1144253001540, адрес регистрации: 654066, область Кемеровская область – Кузбасс, г.Новокузнецк, ул.Грдины, дом 27, офис 4-3; создание юридического лица 18.03.2014) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Наложить на Общество с ограниченной ответственностью «Региональный оптовый склад Прогресс» (ИНН 4253020679, КПП 421701001, ОГРН 1144253001540, адрес регистрации: 654066, область Кемеровская область – Кузбасс, г.Новокузнецк, ул.Грдины, дом 27, офис 4-3; создание юридического лица 18.03.2014) штраф в размере 250 000 (двести пятьдесят тысяч) рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.

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

Административный штраф за нарушение Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» необходимо перечислить по следующим реквизитам:

Получатель: ИНН 4207012419 КПП 420501001

УФК по Кемеровской области (Кемеровское УФАС России)

р/с 40101810400000010007 в отделении Кемерово, г. Кемерово

БИК 043207001

КБК: 161 1 16 01141 01 0033 140; ОКТМО: 32701000

УИН 16100500000000410553

Назначение платежа: административный штраф за нарушение антимонопольного законодательства по делу № 042/04/14.33- 2164/2019.

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 пунктом 7 статьи 21 Закона Российской Федерации от 02.10.2007 № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве» постановление о наложении штрафа может быть предъявлено к исполнению в течение двух лет со дня вступления в законную силу.

В соответствии с частью 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в течение 10 суток 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

<...>