

ПОСТАНОВЛЕНИЕ №57

о назначении административного наказания
по делу №235-АД(НК)08-18 об административном правонарушении

22 августа 2018г. г. Барнаул

Заместитель руководителя управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю К<...>, рассмотрев протокол и материалы дела №235-АД(НК)08-18 об административном правонарушении, возбужденного в отношении индивидуального предпринимателя В<...>., место рождения: <...>, адрес регистрации: <...>, ИНН 220700076878,

УСТАНОВИЛ:

лицо, в отношении которого ведется производство по делу, уведомлено о дате, времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении. В соответствии со ст. 29.7 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, принято решение о рассмотрении дела в отсутствие ИП В<...>. Согласно протоколу об административном правонарушении №39 от 08.08.2018г. и материалам дела №235-АД(НК)08-18 ИП В<...> допущено нарушение ч.1 ст. 14.33 КоАП РФ.

Данное обстоятельство выразилось в следующем.

В управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю поступило заявление ООО «Снежная Королева ТМ» по факту использования при осуществлении торговой деятельности обозначения «Снежна королева», сходного до степени смешения с товарным знаком «Снежная королева», что содержит признаки нарушения требований Федерального закона «О защите конкуренции». Согласно заявлению, ИП В<...> (ИНН 220700076878) при осуществлении предпринимательской деятельности незаконно использует зарегистрированный товарный знак «Снежная Королева» и обозначение «СНЕЖНА КОРОЛЕВА», схожее до степени смешения с товарным знаком.

Согласно п.9 ст.4 Федерального закона «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.

Из определения понятия «недобросовестная конкуренция» следует, что для признания действий хозяйствующего субъекта актом недобросовестной конкуренции необходимо и достаточно, чтобы эти действия содержали одновременно следующие признаки:

- наличие конкурентных отношений между хозяйствующими субъектами;
- наличие действия хозяйствующего субъекта (группы лиц);
- направленность на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности;
- противоречие действия законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости;
- наличие действительных или потенциальных убытков у конкурента, наличие действительного или потенциального вреда, причиненного деловой репутации

конкурента, вследствие осуществленных действий.

Согласно ст.4 Федерального закона «О защите конкуренции», хозяйствующий субъект – коммерческая организация, некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход, индивидуальный предприниматель, иное физическое лицо, не зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя, но осуществляющее профессиональную деятельность, приносящую доход, в соответствии с федеральными законами на основании государственной регистрации и (или) лицензии, а также в силу членства в саморегулируемой организации.

В соответствии с Гражданским кодексом Российской Федерации коммерческими организациями являются юридические лица, преследующие извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности, которые могут создаваться в форме хозяйственных товариществ и обществ, производственных кооперативов, государственных и муниципальных унитарных предприятий.

ООО «Снежная Королева ТМ» является юридическим лицом, исходя из организационно-правовой формы – коммерческой организацией, следовательно, осуществляет предпринимательскую деятельность, преследующую извлечение прибыли и является хозяйствующим субъектом (ОГРН 1047796209394, дата регистрации 01.04.2004г.). Основным видом деятельности – деятельность агентов по оптовой торговле текстильными изделиями, одеждой, обувью, изделиями из кожи и меха (код ОКВЭД – 46.16), в качестве дополнительного вида деятельности указано, в том числе торговля розничная прочая в неспециализированных магазинах (код ОКВЭД – 47.19).

ИП В<...> также является хозяйствующим субъектом (ОГРНИП 304220709600016, зарегистрирована 23.07.1999г.) так как зарегистрирована, в установленном законом порядке, в качестве индивидуального предпринимателя (свидетельство о внесении записи в ЕГРИП). Основным видом деятельности, согласно выписке из ЕГРИП, является – торговля розничная в неспециализированных магазинах (код ОКВЭД – 47.1).

В качестве доказательства осуществления деятельности ИП В<...> представлен счет на оплату №УТ-133 от 17.10.2017г., товарная накладная МВс-000537 от 22.09.17г., а также фотографии, подтверждающие факт реализации верхней одежды и головных уборов.

ООО «Снежная королева ТМ» в качестве доказательства осуществления деятельности на территории Алтайского края представлена следующая информация.

ООО «Снежная Королева ТМ» заключен лицензионный договор №11 от 01.12.2010г. на использование товарного знака с ООО «СК Трейд» (141408, Московская область, г. Химки, Ленинградское шоссе, вл.5; ИНН 7701599226).

Согласно уведомлению Межрайонной инспекции Федеральной налоговой службы №14 по Алтайскому краю от 03.12.2012г. №354549 обособленное подразделение ООО «СК Трейд» «Отделение в г.Барнауле» было поставлено на учет в налоговом органе по месту нахождения обособленного подразделения по адресу: 659039, Алтайский край, г.Барнаул, ул. Антона Петрова, 219б с 19 ноября 2012г.

Согласно уведомлению Межрайонной инспекции Федеральной налоговой службы №15 по Алтайскому краю от 08.08.2017г. №390822036 обособленное подразделение ООО «СК Трейд» «Отделение в г.Барнаул, проспект Строителей» было поставлено на учет в налоговом органе по месту нахождения обособленного подразделения по адресу 656031, г.Барнаул, пр-т Строителей, 117 с 31 июля 2017г.

ООО «СК Трейд» (ОГРН 1057747108154, Московская область, г.Химки, шоссе Ленинградское, д.5) согласно выписке из ЕГРЮЛ в качестве основного вида

деятельности имеет - торговля розничная одеждой в специализированных магазинах (код ОКВЭД – 47.71). На территории Алтайского края посредством реализации товаров через магазины «Снежная Королева» осуществляет свою деятельность лицензиат ООО «СК Трейд», которому представлено неисключительное право использования товарных знаков «СНЕЖНАЯ КОРОЛЕВА» (свидетельство на товарный знак №182435/1 от 21.05.2004г. и свидетельство на товарный знак №360453 от 24.09.2008г.).

Согласно выписке из ЕГРЮЛ, учредителем ООО «Снежная Королева ТМ» и ООО «СК Трейд» является одно лицо – Компания с ограниченной ответственностью СК Инвестмент Лимитед (Республика Кипр, регистрационный номер HE 295803). Таким образом, ООО «Снежная Королева ТМ» и ООО «СК Трейд» представляют собой группу лиц в соответствии с признаками статьи 9 Федерального закона «О защите конкуренции».

Таким образом, группа хозяйствующих субъектов ООО «Снежная Королева ТМ» и ООО «СК Трейд» представляет собой в рамках рассмотрения указанного дела посредством единого учредителя – единый субъект, который осуществляет деятельность на одном товарном рынке с ИП В<...> и является ее конкурентом (деятельность ООО «СК Трейд»).

Согласно ч.1 ст. 1477 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), на товарный знак, то есть на обозначение, служащее для индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей, признается исключительное право, удостоверяемое свидетельством на товарный знак (статья 1481).

В соответствии с 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.

Согласно ст. 34 Конституции Российской Федерации каждый имеет право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской деятельности и иной не запрещенной законом экономической деятельности. Не допускается экономическая деятельность, направленная на монополизацию и недобросовестную конкуренцию.

В соответствии с пунктом 2 статьи 1 Конвенции по охране промышленной собственности (заключена в Париже 20.03.1883; в редакции от 02.10.1979), объектами охраны промышленной собственности являются патенты на изобретения, полезные модели, промышленные образцы, товарные знаки, знаки обслуживания, фирменные наименования и указания происхождения или наименования места происхождения, а также пресечение недобросовестной конкуренции.

На основании статьи 10.bis указанной Конвенции, актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах, в частности, подлежат запрету все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении

предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента. ООО «Снежная Королева ТМ» на основании свидетельства №182435/1 от 21.05.2004г. является правообладателем товарного знака «СНЕЖНАЯ КОРОЛЕВА» в отношении товаров (услуг) 35 класса МКТУ (демонстрация товаров; реклама; радиореклама; реклама телевизионная; выпуск, прокат рекламных материалов; рекламные объявления; рекламные тексты; сбыт товара через посредников; управление коммерческими операциями; аукционная продажа), а также на основании свидетельства №172831 от 03.03.1999г. является правообладателем товарного знака «Торговый дом «Снежная королева» (неохраняемый элемент – Торговый дом) в отношении товаров (услуг) 18, 24 и 25 (одежда, обувь, головные уборы) классов МКТУ.

Заявителем представлена фотография, согласно которой на фасаде помещения, в котором осуществляет свою деятельность ИП В<...>, размещена вывеска магазина «СНЕЖНА КОРОЛЕВА», кроме того информация «Снежная Королева» размещена на режиме работы организации. Используемые словосочетания «СНЕЖНА КОРОЛЕВА» и «СНЕЖНАЯ КОРОЛЕВА» являются схожими и тождественными с зарегистрированными товарными знаками - №182435/1 от 21.05.2004г. и №172831 от 03.03.1999г., что приводит к смешению.

В соответствии с 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.

По мнению заявителя, такое смешение направлено на получение неправомерных преимуществ в конкурентной борьбе за счет использования деловой репутации известной потребителям сети магазинов «СНЕЖНАЯ КОРОЛЕВА».

Таким образом, действия ИП В<...> указывают на недобросовестную конкуренцию в форме незаконного использования исключительного права на товарные знаки №182435/1 от 21.05.2004г. и №172831 от 03.03.1999г. при использовании словосочетаний «СНЕЖНА КОРОЛЕВА» и «Снежная Королева» для коммерческого обозначения своей деятельности по продаже верхней одежды и головных уборов, при котором происходит смешение деятельности с деятельностью, осуществляемой субъектом-конкурентом, что содержит нарушение требования п.1 ст. 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции».

26.03.2018г. управлением Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю возбуждено дело по признакам нарушения ИП В<...> п.1 ст. 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции».

05.07.2018г. Комиссией управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства указанные действия ИП В<...> признаны актом недобросовестной конкуренции в соответствии с п.1 ст. 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции» в форме незаконного использования исключительного

права на товарные знаки №182435/1 от 21.05.2004г. и №172831 от 03.03.1999г. при использовании словосочетаний «СНЕЖНА КОРОЛЕВА» и «Снежная Королева» для коммерческого обозначения своей деятельности, при котором происходит смешение деятельности с деятельностью, осуществляемой субъектом-конкурентом, которые могут причинить убытки и ущерб деловой репутации заявителя.

Административная ответственность за недобросовестную конкуренцию предусмотрена ст. 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Согласно ч.1 ст. 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, недобросовестная конкуренция, если эти действия не содержат уголовно наказуемого деяния, за исключением случаев, предусмотренных статьей 14.3 настоящего Кодекса 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.

Согласно ст. 2.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей. Лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, несут административную ответственность как должностные лица.

Таким образом, установлено, что индивидуальным предпринимателем В<...> не приняты должные меры по соблюдению антимонопольного законодательства Российской Федерации, что нарушает п.1 ст.14.6 Федерального закона «О защите конкуренции» и влечет административную ответственность в соответствии с ч.1 ст.14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях. ИП В<...> на составление и подписание протокола об административном правонарушении не явилась. Письменные пояснения ИП В<...> не представлены. Субъективная сторона правонарушения, предусмотренного ст.14.33 КоАП РФ, характеризуется виной в форме умысла.

В соответствии со ст. 2.2 КоАП РФ, административное правонарушение признается совершенным умышленно, если лицо, его совершившее, сознавало противоправный характер своего действия (бездействия), предвидело его вредные последствия и желало наступления таких последствий или сознательно их допускало либо относилось к ним безразлично.

Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение установленного требования ч.1 ст.14.33 КоАП РФ, при рассмотрении дела не установлены.

Вина ИП В<...> в нарушении антимонопольного законодательства подтверждается протоколом об административном правонарушении №39 от 08.08.2018 г., а также материалами дела.

Объективная сторона правонарушения, предусмотренного ч.1 ст.14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, состоит в совершении любых действий, которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречащих законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости, если указанные действия причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам – конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой

репутации.

Установлено смягчающее обстоятельство, предусмотренное ст. 4.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, а именно: добровольное исполнение до вынесения постановления по делу об административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение, предписания об устранении допущенного нарушения, выданного ему органом, осуществляющим государственный контроль (надзор). Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, в соответствии со ст. 4.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, не установлено.

Руководствуясь статьями 14.3, 23.48, 28.3, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

признать индивидуального предпринимателя В<...> (ИНН 220700076878) виновной в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч.1 ст. 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, и назначить наказание в виде административного штрафа в размере 12 000 (двенадцать тысяч) рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Административный штраф должен быть перечислен по следующим реквизитам: Р/с 40101810100000010001 в ГРКЦ ГУ Банка России по Алтайскому краю, г. Барнаул БИК Банка получателя: 040173001

Реквизиты получателя:

ИНН: 2221022528, КПП: 222401001 Управление федерального казначейства по Алтайскому краю (Алтайское краевое УФАС России)

ОКТМО: 01701000

Код дохода: 161 1 16 02010 01 6000 140

Назначение платежа: денежные взыскания (штрафы) за нарушение антимонопольного законодательства в сфере конкуренции на товарных рынках.

В соответствии с ч. 5 ст. 3.5 КоАП РФ, сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме. Согласно ч. 9 ст. 38 Федерального закона «О рекламе», суммы штрафов за нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе и неисполнение предписаний антимонопольного органа зачисляются в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации в следующем порядке:

- 1) в федеральный бюджет – 40 процентов;
- 2) в бюджет субъекта Российской Федерации, на территории которого зарегистрированы юридическое лицо или индивидуальный предприниматель, допустившие нарушение законодательства Российской Федерации о рекламе – 60 процентов.

Согласно части 5 статьи 32.2 КоАП РФ, при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, и информации об уплате административного штрафа в Государственной информационной системе о государственных и муниципальных платежах, по истечении шестидесяти дней со срока, указанного в части 1 настоящей статьи, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют соответствующие материалы судебному

приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, должностное лицо федерального органа исполнительной власти, его учреждения, структурного подразделения или территориального органа, а также иного государственного органа, уполномоченного осуществлять производство по делам об административных правонарушениях (за исключением судебного пристава-исполнителя), составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 КоАП РФ, в отношении лица, не уплатившего административный штраф. Копия протокола об административном правонарушении направляется судьбе в течение трех дней со дня составления указанного протокола.

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.

В соответствии с частью 4 статьи 4.1 КоАП РФ назначение административного наказания не освобождает лицо от исполнения обязанности, за неисполнение которой административное наказание было назначено.

В соответствии со статьей 30.1 и статьей 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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.

Дата выдачи постановления «_____» _____ 2018г.

Срок предъявления постановления к исполнению – 2 года.

Заместитель руководителя управления
Советник ГГС РФ 1 класса К<...>