

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу

об административном правонарушении № 042/04/14.33-85/2021

«21» июня 2021г.

г. Кемерово

Я, <...>, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области, рассмотрев дело об административном правонарушении № 042/04/14.33-85/2021, возбужденное протоколом от 21.01.2021 в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Компания Март» (далее - ООО «Компания Март», ИНН 4205360192, КПП 420501001, ОГРН 1174205022914, адрес регистрации: 650051, Кемеровская области, г. Кемерово, ул. Камышинская 2-я, дом 2А/4; создание юридического лица 15.09.2017), в связи с совершением административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 2 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ), в отсутствие законного представителя, защитника ООО «Компания Март», надлежащим образом извещенного дате, времени и месте рассмотрения данного дела,

УСТАНОВИЛА:

02.11.2020 Комиссией Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по результатам рассмотрения дела № 042/01/14.6-1757/2019, возбужденного в отношении ООО «Компания Март», принято решение о признании действий ООО «Компания Март», выразившихся во введении в оборот товара «ПЕПСИ-КОЛА» и «ПУПСИ-КОЛА», имитирующего название и внешний вид товара «ПЭПСИ-КОЛА», реализуемого ООО «ПепсиКо Холдингс», и оформлением этикетки, имеющей сходство до степени смешения с товарными знаками по свидетельствам № 4744, № 47448, № 109971, № 49450, без разрешения правообладателя, нарушением статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - ФЗ «О защите конкуренции»). Выдано ООО «Компания Март» предписание об устранении нарушения антимонопольного законодательства.

Статьей 14.6 ФЗ «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;

2) копирование или имитация внешнего вида товара, вводимого в гражданский оборот хозяйствующим субъектом-конкурентом, упаковки такого товара, его этикетки, наименования, цветовой гаммы, фирменного стиля в целом (в совокупности фирменной одежды, оформления торгового зала, витрины) или иных элементов, индивидуализирующих хозяйствующего субъекта-конкурента и (или) его товар.

Ответственность за данное правонарушение предусмотрена частью 2 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, 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.

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.

Действия ООО «Компания Март», выразившиеся во введении в оборот товара «ПЕПСИ-КОЛА» и «ПУПСИ-КОЛА», имитирующего название и внешний вид товара «ПЭПСИ-КОЛА», реализуемого ООО «ПепсиКо Холдингс», и оформлением этикетки, имеющей сходство до степени смешения с товарными знаками по свидетельствам № 4744, № 47448, № 109971, № 49450, без разрешения правообладателя, являются нарушением статьи 14.6 ФЗ «О защите конкуренции» и подлежат квалификации как действия, ответственность за которые предусмотрена частью 2 статьи 14.33 КоАП РФ - 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.

Время совершения ООО «Компания Март» административного правонарушения: с 21.11.2018 по 02.11.2020.

Место совершения ООО «Компания Март» административного правонарушения: Кемеровская область.

Уведомлением от 12.11.2020 о составлении протокола были назначены дата, время и место составления и подписания протокола на 08.12.2020 на 09 часов 30 минут. Данное уведомление было направлено в адрес ООО «Компания Март» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта АО Почта России: отслеживание почтовых отправлений с отметкой «Неудачная попытка вручения 18.11.2020», имеется в материалах дела).

08.12.2020 на составление протокола представитель ООО «Компания Март» не явился, защитника не направил. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «Компания Март» о дате, времени и месте составления и подписания протокола Кемеровское УФАС России не располагало.

08.12.2020 уведомлением о составлении протокола были назначены дата, время и место составления и подписания протокола на 21.01.2021 на 09 часов 00 минут. Уведомление было направлено в адрес регистрации ООО «Компания Март» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта АО Почта России с отметкой «Возврат отправителю по иным обстоятельствам 12.01.2021», имеется в материалах дела), запрашиваемые в уведомлении о составлении протокола (исх. от 08.12.2020 № 09/10460) документы ООО «Компания Март» в адрес Кемеровского УФАС России не представлены.

21.01.2021 состоялась процедура составления и подписания протокола № 042/04/14.33-85/2021 об административном правонарушении в отсутствие законного представителя, защитника ООО «Компания Март», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте составления и подписания протокола.

21.01.2021 определением были назначены дата, время и место рассмотрения дела об административном правонарушении – 04.02.2021 на 10 часов 30 минут. Копии определения и протокола № 042/04/14.33-85/2021 были направлены в адрес регистрации ООО «Компания Март» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта АО Почта России: отслеживание почтовых отправлений с отметкой «Неудачная попытка вручения 27.01.2021», имеется в материалах дела).

04.02.2021 на рассмотрение дела № 042/04/14.33-85/2021 об административном правонарушении законный представитель ООО «Компания Март» не явился, защитника не направил. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «Компания Март» о дате, времени и месте рассмотрения данного дела Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 04.02.2021 рассмотрение дела № 042/04/14.33-85/2021 было отложено на 18.03.2021 на 09 часов 00 минут. Копия определения об отложении была направлена в адрес регистрации ООО «Компания Март» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта АО «Почта России» отслеживание почтовых отправлений с отметкой «Возврат отправителю из-за истечения срока хранения», имеется в материалах дела).

18.03.2021 состоялось рассмотрение дела № 042/04/14.33-85/2021 об административном правонарушении в отсутствие законного представителя, защитника ООО «Компания Март», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела. Запрашиваемые в определении об отложении дела (исх. от 04.02.2021 № 09/1036) документы, запрашиваемые у ООО «Компания Март», в адрес Кемеровского УФАС России, не представлены.

Рассмотрев материалы дела, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения данного дела для получения дополнительных доказательств.

Определением от 18.03.2021 рассмотрение дела № 042/04/14.33-85/2021 было отложено на 28.04.2021 на 10 часов 30 минут. Копия данного определения была направлена в адрес регистрации ООО «Компания Март» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта АО «Почта России» отслеживание почтовых отправок с отметкой «Возврат отправителю из-за истечения срока хранения», имеется в материалах дела).

28.04.2021 состоялось рассмотрение дела № 042/04/14.33-85/2021 об административном правонарушении в отсутствие законного представителя, защитника ООО «Компания Март», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения данного дела. Запрашиваемые в определении об отложении дела (исх. от 18.03.2021 № 09/2344) документы, запрашиваемые у ООО «Компания Март», в адрес Кемеровского УФАС России, не представлены.

Рассмотрев материалы дела, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области пришла к выводу о необходимости отложения рассмотрения данного дела для получения дополнительных доказательств.

Определением 28.04.2021 рассмотрение дела № 042/04/14.33-85/2021 об административном правонарушении было отложено и назначено к рассмотрению на 21.06.2021 на 10 часов 00 минут. Копия данного определения была направлена в адрес регистрации ООО «Компания Март» заказным письмом с уведомлением о вручении (распечатка с сайта АО «Почта России» отслеживание почтовых отправок с отметкой «Возврат отправителю из-за истечения срока хранения», имеется в материалах дела).

В силу подпункта «в» пункта 1 статьи 5 Федерального закона от 08.08.2001 № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» адрес постоянно действующего исполнительного органа юридического лица (в случае отсутствия постоянно действующего исполнительного органа юридического лица - иного органа или лица, имеющих право действовать от имени юридического лица без доверенности) отражается в едином государственном реестре юридических лиц (далее - ЕГРЮЛ) для целей осуществления связи с юридическим лицом. Юридическое лицо несет риск последствий неполучения юридически значимых сообщений, поступивших по его адресу, указанному в ЕГРЮЛ, а также риск отсутствия по этому адресу своего представителя, и такое юридическое лицо не вправе в отношениях с лицами, добросовестно полагавшимися на данные ЕГРЮЛ об адресе юридического лица, ссылаться на данные, не внесенные в указанный реестр, а также на недостоверность данных, содержащихся в нем (в том числе на ненадлежащее извещение в ходе рассмотрения дела судом, в рамках производства по делу об административном правонарушении и т. п.), за исключением случаев, когда соответствующие данные внесены в ЕГРЮЛ в результате неправомерных действий третьих лиц или иным путем помимо воли юридического лица (пункт 2 статьи 51 Гражданского кодекса Российской Федерации, далее ГК РФ).

Согласно части 3 статьи 54 ГК РФ в едином государственном реестре юридических лиц должен быть указан адрес юридического лица в пределах места нахождения юридического лица.

Юридическое лицо несет риск последствий неполучения юридически значимых

сообщений (статья 165.1), доставленных по адресу, указанному в едином государственном реестре юридических лиц, а также риск отсутствия по указанному адресу своего органа или представителя. Сообщения, доставленные по адресу, указанному в едином государственном реестре юридических лиц, считаются полученными юридическим лицом, даже если оно не находится по указанному адресу.

Частью 1 статьи 165.1 ГК РФ установлено, что 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 ему 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.

Таким образом, ненадлежащая организация деятельности юридического лица в части получения по юридическому адресу корреспонденции является риском самого юридического лица и все неблагоприятные последствия такой организации своей деятельности должно нести само юридическое лицо.

21.06.2021 состоялось рассмотрение дела № 042/04/14.33-85/2021 об административном правонарушении в отсутствие законного представителя, защитника ООО «Компания Март», надлежащим образом извещенного о дате, времени и месте рассмотрения данного дела.

Изучив материалы дела, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области приходит к следующим выводам.

Кемеровским УФАС России установлено, что в действиях ООО «Компания Март» имеется нарушение статьи 14.6 ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся во введении в оборот товара «ПЕПСИ-КОЛА» и «ПУПСИ-КОЛА», имитирующего название и внешний вид товара «ПЭПСИ-КОЛА», реализуемого ООО «ПепсиКо Холдингс», и оформлением этикетки, имеющей сходство до степени смешения с товарными знаками по свидетельствам № 4744, № 47448, № 109971, № 49450, без разрешения правообладателя, следовательно, подлежат квалификации как действия, ответственность за которые предусмотрена частью 2 статьи 14.33 КоАП РФ.

Частью 2 статьи 14.33 КоАП РФ установлено, что 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.

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 силу части 2 статьи 2.2 КоАП РФ административное правонарушение признается совершенным по неосторожности, если лицо, его совершившее, предвидело возможность наступления вредных последствий своего действия (бездействия), но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на предотвращение таких последствий, либо не предвидело возможности наступления таких последствий, хотя должно было и могло их предвидеть.

ООО «Компания Март» при совершении правонарушения не предвидело возможности наступления вредных последствий своих противоправных действий, хотя должно было и могло их предвидеть, исходя из правил разумности и добросовестности.

Таким образом, у ООО «Компания Март», имелась возможность не вводить в оборот товар «ПЕПСИ-КОЛА» и «ПУПСИ-КОЛА», имитирующего название и внешний вид товара «ПЭПСИ-КОЛА», реализуемого

ООО «ПепсиКо Холдингс», и оформлять этикетки, имеющие сходство до степени смешения с товарными знаками по свидетельствам № 4744, № 47448, № 109971, № 49450, правообладателем которых является ООО «ПепсиКо Холдингс», однако, данные действия ООО «Компания Март» предприняты не были.

ООО «Компания Март» документально не подтвердило наличие чрезвычайных обстоятельств, не позволивших выполнить требования пунктов 1, 2 статьи 14.6 Закона 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 «Компания Март», 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.

Обстоятельств, смягчающих, отягчающих административную ответственность ООО «Компания Март» за совершение административного правонарушения не установлено.

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 «Компания Март» 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 «Компания Март», доказанной, а действия верно квалифицированными по части 2 статьи 14.33 КоАП РФ как недобросовестная конкуренция.

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.

При наличии обстоятельств, предусмотренных пунктами 5 и 6 части 1 статьи 4.2 КоАП РФ, административный штраф налагается на юридическое лицо в размере суммы минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения.

При наличии обстоятельств, смягчающих административную ответственность, за исключением обстоятельств, предусмотренных пунктами 5 и 6 части 1 статьи 4.2

КоАП РФ, 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.

При наличии обстоятельств, отягчающих административную ответственность, размер административного штрафа, налагаемого на юридическое лицо, подлежит увеличению 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.

В целях определения размера административного штрафа, размер выручки рассчитывается в соответствии со ст.ст. 248 – 249 Налогового кодекса Российской Федерации.

ООО «Компания Март», запрашиваемых сведений необходимых для расчета размера административного штрафа в адрес Кемеровского УФАС России, не представило. В связи с этим, Кемеровское УФАС России 21.06.2021 вынесло постановление о назначении наказания по делу № 042/04/19.8-570/2021 об административном правонарушении в отношении ООО «Компания Март» в размере 100000 (сто тысяч) рублей.

В связи с невозможностью произвести расчет штрафа по данной норме, необходимо применить минимальный размер штрафа, предусмотренный частью 2 статьи 14.33 КоАП РФ, а именно: не менее 100000 (сто тысяч) рублей.

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 2 статьи 14.33 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Признать ООО «Компания Март» (ИНН 4205360192, КПП 420501001, ОГРН 1174205022914, адрес регистрации: 650051, Кемеровская области, г. Кемерово, ул. Камышинская 2-я, дом 2А/4; создание юридического лица 15.09.2017), виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 2 статьи 14.33 КоАП РФ.

2. Наложить на ООО «Компания Март» (ИНН 4205360192, КПП 420501001, ОГРН 1174205022914, адрес регистрации: 650051, Кемеровская области, г. Кемерово, ул. Камышинская 2-я, дом 2А/4; создание юридического лица 15.09.2017) штраф в размере 100 000 (сто 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:

Единый казначейский счет 40102810745370000032

ОТДЕЛЕНИЕ КЕМЕРОВО БАНКА РОССИИ//УФК по Кемеровской области - Кузбассу г. Кемерово

Корреспондентский счет (номер казначейского счета) 03100643000000013900

БИК 013207212

Код бюджетной классификации (КБК) 16111601141010033140

ИНН 4207012419

КПП 420501001

ОКТМО 32701000

УИН 16100500000001004389

Назначение платежа: административный штраф за нарушение антимонопольного законодательства по делу № 042/04/14.33-85/2021.

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

<...>