

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу об административном правонарушении № 026/04/14.33-2355/2019

30 апреля 2020 г.

г. Ставрополь

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю Золина Г.В., рассмотрев протокол от 20.03.2020 г. № 105 и материалы административного дела № 026/04/14.33-2355/2019, возбужденного 17.12.2019 г. Ставропольским УФАС России в отношении Вартаняна Мартироса Вартановича /осуществлял предпринимательскую деятельность с 26.06.2015 г. по 04.07.2019 г., ИНН 263512366409, ОГРНИП 315265100068200, зарегистрирован в качестве ИП 07.12.2018 г. межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 25 по Ростовской области; <...>/ по части 1 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (нарушение статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции»),

дело рассматривается в отсутствие Вартаняна Мартироса Вартановича (надлежащим образом уведомлен о времени и месте рассмотрения дела).

УСТАНОВИЛ:

В адрес Ставропольского УФАС России 19.02.2019 г. (вх. 1239) поступило заявление ИП Ли Л.Л. /ИНН 260700264796, ОГРНИП 309260702700021, зарегистрирована в качестве ИП 27.01.2009 г. межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 11 по Ставропольскому краю, <...>/ на действия ИП Вартаняна Мартироса Вартановича /ИНН 263512366409, ОГРНИП 315265100068200, зарегистрирован в качестве ИП 07.12.2018 г. межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 25 по Ростовской области, <...>/.

Из заявления стало известно следующее: ИП Ли Л.Л. осуществляет деятельность, связанную с производством, реализацией и доставкой еды в городе Ставрополь и Ставропольском крае.

ИП Ли Л.Л. заключила договор со Студией интернет - маркетинга «Nerset Interactive» в лице ИП Шипилова Н.Ю. /ИНН 263517361394, ОГРН 315265100089389, <...>/ №ВСК006 от 01.01.2017 г. о разработке сайта. В результате для ИП Ли Л.Л. был разработан сайт <http://sushitime26.ru/>, через который ИП Ли Л.Л. занимается реализацией таких товаров как: суши, роллы, пицца, бургеры и т.д.

ИП Ли Л.Л. был зафиксирован факт существования сайта – подделки под оригинальный сайт <http://sushitime26.ru/>. Так 16.02.2019 г. к ИП Ли Л.Л. обратились постоянные клиенты «СушиТайм», которые указали, что сделали заказ на сайте, через некоторое время им привезли заказ без чека, но с буклетом «Гиро - Тун», принадлежащего ИП Вартанян М.В. Оказалось, что сайт, на котором был сделан заказ – поддельный.

В результате проверки ИП Ли Л.Л. было установлено, что существует сайт «СушиТайм» (sushitime26.ru) – подделка под оригинальный сайт «СушиТайм» (<http://sushitime26.ru/>).

Из заявления стало известно, что ИП Ли Л.Л. связывалась с ИП Вартаняном М.В. В результате переговоров ИП Ли Л.Л. получила отказ ИП Вартаняна М.В. о приостановлении и прекращении данной противоправной деятельности.

После получения отказа от ИП Вартаняна М.В., ИП Ли Л.Л. разместила информацию в группе клиентов о том, что существует сайт - подделка «СушиТайм» (sushitime26.ru), чтобы те были осторожны.

Ставропольским УФАС России был направлен запрос в ООО «Регистратор доменных имен РЕГ.РУ» (исх. № ГЗ/05-2375/2019 от 05.03.2019 г.) с истребованием информации о принадлежности сайта sushitime26.ru.

12.03.2019 г. (вх. 05/1503) в адрес Ставропольского УФАС России поступил ответ ООО «Регистратор доменных имен РЕГ.РУ». Согласно данного ответа, регистратором доменного имени sushitime26.ru является Вартанян Мартирос Вартанович /<...>/.

Указанные обстоятельства, согласно пункта 2 части 2 статьи 39 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», послужили основанием для возбуждения в отношении ИП Вартаняна М.В. дела № 026/01/14.6-381/2019 о нарушении антимонопольного законодательства Российской Федерации.

В соответствии с п. 1.3 Порядка проведения анализа по делам, возбужденным по признакам нарушения статей 14.1-14.8 Закона о защите конкуренции, анализ состояния конкуренции на товарном рынке проводится с особенностями, установленными пунктом 10.6 настоящего порядка.

В соответствии с п. 10.6 Порядка, по делам, возбужденным по признакам нарушения статей 14.1 - 14.8 Закона о

защите конкуренции, анализ состояния конкуренции на товарном рынке включает следующие этапы:

а) определение временного интервала исследования товарного рынка;

б) определение продуктовых границ товарного рынка;

в) определение географических границ товарного рынка;

г) определение состава хозяйствующих субъектов, действующих на товарном рынке, в объеме установления фактических конкурентных отношений между хозяйствующим субъектом, в действиях (бездействии) которого обнаружены признаки недобросовестной конкуренции, и хозяйствующим субъектом, которому указанными действиями (бездействием) причинены или могут быть причинены убытки либо нанесен или может быть нанесен вред его деловой репутации.

Для анализа и оценки состояния конкурентной среды на товарном рынке в качестве исходной информации антимонопольным управлением были использованы материалы антимонопольного дела № 026/01/14.6-429/2019 и данные:

- представленные ИП Ли Л.А.;

- представленные ИП Вартаняном М.В.;

- классификаторов и иных нормативно – правовых актов;

- иная информация.

Временной интервал исследования товарного рынка – период с 01.01.2018 г. по 04.07.2019 г.

Продуктовыми границами товарного рынка является деятельность ресторанов и услуги по доставке продуктов питания.

Географическими границами рынка являются административные границы города Ставрополя.

В соответствии с п. 10.6 Порядка проведения анализа, для целей исследования определение состава хозяйствующих субъектов, действующих на одном товарном рынке производится в объеме, необходимом для установления фактических конкурентных отношений между хозяйствующим субъектом, в действиях (бездействии) которого обнаружены признаки недобросовестной конкуренции, и хозяйствующими субъектами, которым указанными действиями (бездействием) причинены или могут быть причинены убытки либо нанесен или может быть нанесен вред его деловой репутации.

Лицом, в действиях (бездействии) которого обнаружены признаки недобросовестной конкуренции, является ИП Вартанян М.В., лицу, которому указанными действиями (бездействием) причинены или могут быть причинены убытки является ИП Ли Л.А.

Таким образом, хозяйствующими субъектами, действующими на рассматриваемом товарном рынке в установленном временном интервале, продуктовых и географических границах, являются: ИП Вартанян М.В. и ИП Ли Л.А.

Деятельность хозяйствующих субъектов на одном товарном рынке с учетом временного интервала, продуктовых и географических границ является обстоятельством, свидетельствующем о наличии конкурентных отношений между этими субъектами.

Таким образом, можно сделать вывод о наличии конкурентных отношений между ИП Вартаняном М.В. и ИП Ли Л.А.

05.03.2019 г. (вх. № 05/1360) в адрес Ставропольского УФАС России поступило письмо от ИП ЛИ Л.А., в котором было указано, что ИП Ли Л.А. направило заявку в Федеральную службу по интеллектуальной собственности «Федеральный институт промышленной собственности» (ФИПС) на регистрацию товарного знака «Сушитайм».

15.07.2019 г. в адрес Ставропольского УФАС России ИП Л.А. предоставила Протокол осмотра доказательств от 16.03.2019 г. № 26АА3817327, составленный нотариусом Фатиной Н.Г. Согласно данного протокола, проведен и зафиксирован осмотр информационных ресурсов sushitime26.ru и сушитайм26.pф.

В данном протоколе указано следующее:

1) набором в поисковом окне браузера ссылки sushitime26.ru получен доступ к страницам сайта доставки Сушитайм.

На страницах осмотренного сайта указаны номера телефонов: 62-30-50 и 21-17-31, а также адреса: Тухачевского, 17/4, Гастроном Пушкинский и Куйбышева 48«б».

В разделе «О нас» опубликованы фотографии сотрудников в интерьере колл-центра и кухни. По фотографиям можно судить, что сайт принадлежит предприятию общественного питания, специализирующегося на приготовлении и доставке суши, роллов и иных блюд быстрого питания.

В разделе «Доставка» опубликован перечень блюд, сопровождаемый фотографиями блюд. Меню составляют

суши, острые суши, роллы, острые роллы, пицца, сеты, бургеры, напитки, wok.

2) набором в поисковом окне браузера ссылки сушитайм26.рф получен доступ к страницам сайта доставки Сушитайм. Дизайн и структура сайта повторяют дизайн и структуру сайта sushitime26.ru.

На страницах сайта сушитайм26.рф указаны номера телефонов: 46-29-10 и 62-52-36, а также адреса: Тухачевского, 26, и Артема 49.

В разделе «О нас» опубликованы такие же, как и на сайте sushitime26.ru, фотографии сотрудников в интерьере колл-центра и кухни.

В разделе «Доставка» опубликован такой же перечень блюд, сопровождаемый такими же фотографиями блюд, как и на сайте sushitime26.ru. Меню составляют суши, острые суши, роллы, острые роллы, пицца, сеты, бургеры, напитки, wok.

В нижней части страниц сайта указано наименование: ООО «Суши Тайм».

09.08.2019 г. (вх. 5888) от ИП Вартадяна М.В. в адрес Ставропольского УФАС России поступили письменные пояснения и запрошенные ранее документы и информация. Из данных письменных пояснений стало известно следующее: в период осуществления предпринимательской деятельности в 2018 – 2019 годах ИП Вартадян М.В. оказывал услуги по предоставлению продуктов питания и напитков, готовых к употреблению непосредственно в помещениях кафе и на вынос в г. Ставрополе по адресам: ул. Тухачевского, д. 26/4 и Старомарьевское шоссе, д. 7А. Услуги по доставке продуктов питания в г. Ставрополе ИП Вартадян М.В. не оказывал.

При осуществлении предпринимательской деятельности ИП Вартадян М.В. применял патентную систему налогообложения, согласно которой производил уплату налога на вмененный доход. Налоговая база (вмененный доход) в месяц от осуществляемой предпринимательской деятельности по адресу: г. Ставрополь, ул. Тухачевского, д. 26/4 составляла <...> руб. Налоговая база (вмененный доход) в месяц от осуществляемой предпринимательской деятельности по адресу: г. Ставрополь, Старомарьевское шоссе, д. 7А составляла <...> руб.

Также, в своих письменных пояснениях ИП Вартадян М.В. указал, что с 04.07.2019 г. прекратил деятельность в качестве индивидуального предпринимателя в связи с принятием им соответствующего решения.

На рассмотрении дела 15.08.2019 г. ИП Ли Л.Л. поддержала доводы, указанные в заявлении.

На рассмотрении дела 15.08.2019 г. представитель ИП Вартадяна М.В. по доверенности Ищенко С.В. представил письменные пояснения и указал, что ИП Вартадян М.В. вину не признает по следующим основаниям:

1. выводы о том, что ИП Вартадяном М.В. были допущены нарушения антимонопольного законодательства основаны только на утверждениях заявителя, у ИП Ли Л.Л. нет зарегистрированного товарного знака в спорный период нарушения прав, на которые она заявляет.
2. доказательства того, что поддельный сайт разрабатывался ИП Вартадяном М.В. в материалах дела отсутствуют.
3. в период осуществления предпринимательской деятельности в 2018 – 2019 годах ИП Вартадян М.В. оказывал услуги по предоставлению продуктов питания и напитков, готовых к употреблению непосредственно в помещениях кафе и на вынос в г. Ставрополе по адресам: ул. Тухачевского, д. 26/4 и Старомарьевское шоссе, д. 7А. Услуги по доставке продуктов питания в г. Ставрополе ИП Вартадян М.В. не оказывал.
3. реализацию продуктов питания Вартадян М.В. производил под своим наименованием «Гиро-Тун» в собственной упаковке.
4. из имеющихся в материалах дела копий принтскринов страниц сайта невозможно установить ни дату принтскрина, ни её достоверность.
5. из представленных копий принтскринов страниц сайта следует, что на их страницах в сети Интернет размещены списки продуктов с указанием наименований, их изображением и краткой характеристикой каждого продукта. Вместе с тем информации о цене продуктов или каких-либо других данных, свидетельствующих о предложении её в гражданский оборот страницы в сети Интернет не содержат.
6. доказательства реализации ИП Вартадяном М.В. продуктов питания с использованием упаковки ИП Ли Л.Л. в материалах дела отсутствуют.
7. ИП Ли Л.Л. не производило регистрацию товарного знака или знака обслуживания.

В связи с вышеперечисленным, представитель ИП Вартадяна М.В. Ищенко С.В. считает, что дело в отношении ИП Вартадяна М.В. должно быть прекращено в связи с отсутствием факта нарушения антимонопольного законодательства.

15.08.2019 г. было изготовлено заключение об обстоятельствах дела №026/01/14.6-429/2019. Указанное заключение было отправлено в адрес ИП Ли Л.Л. и ИП Вартадяна М.В.

ИП Ли Л.Л. заключение получено 24.08.2019 г.

09.09.2019 г. копию заключения об обстоятельствах дела получил представитель ИП Вартаняна М.В. по доверенности <...>.

На рассмотрении дела, состоявшемся 30.09.2019 г. представитель ИП Вартаняна М.В. по доверенности <...> указал, что с заключением об обстоятельствах дела не согласен, поскольку ИП Вартанян М.В. не нарушал антимонопольное законодательство по доводам, которые были ранее письменно изложены и приобщены к материалам к дела.

На рассмотрении дела 30.09.2019 г. ИП Ли Л.Л. не прибыла (надлежащим образом уведомлена о месте и времени рассмотрения дела согласно Отчета об отслеживании отправления с почтовым идентификатором 80085338965395), ходатайств в адрес Ставропольского УФАС России не поступало.

Проанализировав материалы дела № 026/01/14.6-429/2019, доводы и пояснения лиц, участвующих в деле № 026/01/14.6-429/2019, Комиссией установлено следующее.

ИП Ли Л.Л. /ИНН 260700264796, ОГРНИП 309260702700021, зарегистрирована в качестве индивидуального предпринимателя межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 11 по Ставропольскому краю 11.06.2015г./ осуществляет деятельность, связанную с производством, реализацией и доставкой продуктов питания в г. Ставрополе и в Ставропольском крае.

В 2017 году ИП Ли Л.Л. заключило со студией интернет – маркетинга «Nerset Interactive» (ИП Шипилов Н.Ю. /ИНН 263517361394, ОГРНИП 315265100089389/) договор №ВСК006 от 01.01.2017 г. об оказании услуг по разработке сайта «Суши Тайм».

Согласно Акта приема – передачи объекта исключительных прав (к договору №ВСК006 от 01.01.2017 г.) от 01.02.2017 г., ИП Шипилов Н.Ю. /ИНН 263517361394, ОГРНИП 315265100089389/ выполнил заказ для ИП Ли Л.Л. в соответствии с договором № ВСК006 от 01.01.2017 г., создал произведение – объект исключительных прав под названием «Логотип компании СушиТайм». В соответствии с пунктом 2 Акта приема – передачи, произведение – объект исключительных прав под названием «Логотип компании СушиТайм» перешло ИП Ли Л.Л. в полном объеме. В соответствии с пунктом 3 данного Акта, ИП Ли Л.Л. разрешило ИП Шипилову Н.Ю. осуществить обнародование данного «Логотипа компании СушиТайм».

В соответствии с Приложениями № 1 и № 2 к Договору № ВСК006 об оказании услуг ИП Шипиловым Н.Ю. были оформлены Бланк заказа №1 от 01.02.2017г. на разработку сайта, разработку логотипа, SEO- продвижение интернет площадки на сумму 5 000 руб. и Бланк заказа №2 от 01.03.2018 г. на SEO-продвижение интернет площадки sushitime26.ru на сумму 7 000 руб.

В результате для ИП Ли Л.Л. был разработан сайт <http://sushitime26.ru/>, через который ИП Ли Л.Л. занимается реализацией таких товаров как: суши, роллы, пицца, бургеры и т.д.

Также в материалы дела ИП Ли Л.Л. 19.02.2019 г. (вх. № 1239) представила Стандарт организации СТО 0164328327-001-2018 «Продукты пищевые готовые и блюда «Суши Тайм»», дата введения в действие 26.11.2018 г. Данные Стандарты зарегистрированы Федеральным агентством по техническому регулированию и метрологии ФБУ «Ставропольский ЦСМ» 26.11.2018г. № 065/007805.

Из заявления стало известно, что к ИП Ли Л.Л. обратились клиенты «Суши Тайм», которые зашли на сайт – подделку, сделали там заказ по номеру, который не принадлежит ИП Ли Л.Л. Данным клиентам курьером был доставлен заказ без чека (заказ был написан от руки на листке бумаги) и с буклетом «Гиро-Тун», принадлежащем ИП Вартаняну М.В.

ИП Ли Л.Л. была произведена проверка, в ходе которой выяснилось, что существует сайт сушиитайм26.рф идентичный сайту sushitime26.ru (ИП Ли Л.Л.).

Протоколом осмотра доказательств от 16.03.2019 г. № 26АА3817327, составленным нотариусом Фатиной Н.Г., зафиксировано содержание информационных ресурсов sushitime26.ru и сушиитайм26.рф.

На главной странице оригинального сайта «СушиТайм» (<http://sushitime26.ru/>) указана следующая информация:

- телефоны, по которым можно сделать заказ – 62-30-60, 21-17-31.

- адрес сайта: sushitime26.ru.

- адреса работы в г. Ставрополь: ул. Тухачевского, 17/4, гастроном «Пушкинский» с 11-00 до 23-00, ул. Куйбышева 48б с 10-00 до 22-00.

- указано, что деятельность ведется от имени «Сушитайм» 2018.

- разработка, продвижение сайта nelsef.com.

Также на главной странице данного сайта около логотипа «СушиТайм» находится восемь вкладок: «Роллы», «Роллы горячие», «Запечённые роллы», «Сеты», «Пицца», «Бургеры», «Суши», «WOK», при переходе по которым попадаешь на страницы с каталогами продукции.

Кроме того, на главной странице в разделе «Популярные блюда» указано пять позиций популярных блюд с указанием их стоимости: «Калифорния» – 200 р., «Филадельфия» - 190 р., «Боно» - 250 р., «Сегун» - 280 р., «Сет фуджи» - 585 р.

На главной странице сайта (сушитайм26.рф) используется логотип «СушиТайм» и указана следующая информация:

- телефон, по которому можно сделать заказ – 46-29-10.

- адрес сайта: сушитайм26.рф.

- адреса работы в г. Ставрополь: ул. Тухачевского 26 с 11-00 до 23-00, ул. Артема 49 с 10-00 до 22-00.

- указано, что деятельность ведется от имени ООО «СушиТайм» 2019 /ИНН: 2623023070, ОГРН: 1082645000756/.

На главной странице сайта сушитайм26.рф около логотипа «СушиТайм» находится восемь вкладок: «Роллы», «Роллы горячие», «Запечённые роллы», «Сеты», «Пицца», «Бургеры», «Суши», «WOK», при переходе по которым попадаешь на страницы с каталогами продукции.

Кроме того, на главной странице в разделе «Популярные блюда» указано пять позиций популярных блюд с указанием их стоимости: «Калифорния» – 200 р., «Филадельфия» - 190 р., «Боно» - 250 р., «Сегун» - 280 р., «Сет фуджи» - 585 р.

Сайт «СушиТайм» (сушитайм26.рф) идентичен по исполнению и структуре сайту «СушиТайм» (sushitime26.ru).

В рамках антимонопольного расследования, Ставропольским УФАС России было установлено, что ИНН и ОГРН, указанные на сайте сушитайм26.рф, соответствуют ООО «СпецАвтоСтрой» /ИНН 2623023070, ОГРН 1082645000756; 356245, СК, Шпаковский район, г. Михайловск, ул. Вокзальная, д. 98; зарегистрировано в качестве юридического лица 15.07.2008 г. межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 11 по Ставропольскому краю/.

Ставропольским УФАС России был направлен запрос ООО «СпецАвтоСтрой» (исх. № ГЗ/05-2477/2019 от 07.03.2019 г.) с истребованием письменных пояснений по данному факту.

18.03.2019 г. (вх. 1953) в Ставропольское УФАС России поступил ответ на запрос информации от ООО «СпецАвтоСтрой». Из данного ответа стало известно, что ООО «СпецАвтоСтрой» никакого отношения к организации «СушиТайм» и сайту сушитайм26.рф не имеет, Обществом данный сайт не разрабатывался. Каким образом ИНН И ОГРН ООО «СпецАвтоСтрой» оказались на данном сайте Обществу не известно.

В интересах ООО «СпецАвтоСтрой» никто и никогда не размещал на сайте сушитайм26.рф данные ООО «СпецАвтоСтрой», ИНН, ОГРН Общества. Никаких договоров на оказание подобных услуг ООО «СпецАвтоСтрой» не заключалось.

ООО «СпецАвтоСтрой» никогда не осуществляло деятельность, связанную с производством, реализацией (в том числе через сайт сушитайм26.рф) и доставкой еды в г. Ставрополь и Ставропольском крае.

ООО «СпецАвтоСтрой» более 10 лет является одной из крупнейших компаний Ставропольского края, занимающейся земляными работами, в том числе бурением, разборкой и сносом зданий и прочими строительными работами.

Ставропольским УФАС России был направлен запрос в ООО «Регистратор доменных имен РЕГ.РУ» (исх. № ГЗ/05-2375/2019 от 05.03.2019 г.) с истребованием информации о принадлежности сайта сушитайм26.рф.

12.03.2019 г. (вх. 05/1503) в адрес Ставропольского УФАС России поступил ответ ООО «Регистратор доменных имен РЕГ.РУ». Согласно данному ответу, регистратором доменного имени сушитайм26.рф является Вартамян Мартирос Вартанович /<...>/.

Согласно информации, полученной с сервера «Whois», доменное имя сушитайм26.рф было зарегистрировано 12.02.2019 г. в 08:10:39.

Согласно выписки из ЕГРИП, основным видом деятельности ИП Вартамяна М.В. /ИНН 263512366409, ОГРИП 315265100068200/ является деятельность ресторанов и услуги по доставке продуктов питания.

Согласно информации, представленной в письменных пояснениях представителя ИП Вартамяна М.В. по

доверенности Ищенко С.В. на рассмотрении данного дела 15.07.2019 г., ИП Вартанян осуществлял свою деятельность под наименованием «Гиро-Тун». Согласно этих же пояснений ИП Вартанян М.В. услуг по доставке продуктов питания производства «Гиро-Тун» не осуществлял. Однако, при проверке данного факта, Ставропольским УФАС России на официальном сайте «Гиро-Тун» www.girotun.ru была зафиксирована информация о платной доставке: «Внимание!!! Доставка платная: СКИДКА 50% на все меню действует с 10 утра до 1 ночи. Стоимость доставки при заказе более 500 рублей составляет 100 рублей, при заказе менее 500 рублей 200 рублей. Стоимость доставки в г. Михайловск при заказе более 500 рублей составляет 100 рублей, при заказе менее 500 рублей 200 рублей.». Также указана информация о точках самовывоза.

Доводы представителя ИП Вартаняна М.В. по доверенности <...> об отсутствии на сайте информации о цене продуктов или каких – либо других данных, свидетельствующих о предложении введения товаров в гражданский оборот, опровергаются материалами дела.

Протоколом осмотра доказательств от 16.03.2019 г. №26АА3817327, составленным нотариусом Фатиной Н.Г., зафиксировано, что на главной странице сайта sushitime26.ru в разделе «Популярные блюда» указано пять позиций популярных блюд с указанием их стоимости: «Калифорния» - 200 р., «Филадельфия» - 190 р., «Боно» - 250 р., «Сегун» - 280 р., «Сет фуджи» - 585 р.

Более того, наличие закладки корзина на сайте суштайм26.рф предполагает возможность заказать продукцию, предложенную к продаже на указанном сайте.

Доводы представителя ИП Вартаняна М.В. по доверенности <...> об отсутствии у ИП Ли Л.Л. зарегистрированного товарного знака, также не опровергают наличия в действиях ИП Вартаняна М.В. нарушения антимонопольного законодательства.

Статья 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» содержит запрет на недобросовестную конкуренцию, связанную с созданием смешения. Перечень случаев смешения, приведенный в пунктах 1 и 2 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», не является исчерпывающим. Как недобросовестная конкуренция запрещаются любые возможные действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение с деятельностью хозяйствующего субъекта-конкурента либо с товарами или услугами, вводимыми хозяйствующим субъектом-конкурентом в гражданский оборот на территории Российской Федерации.

Деятельность ресторанов, кафе, баров на территории г. Ставрополя и Ставропольского края широко распространена и имеет достаточно серьезную конкуренцию в виде деятельности большого количества различных организаций, занимающихся приготовлением и доставкой суши, роллов, пиццы и т.д.

«СушиТайм» достаточно известный и разрекламированный сайт, через который можно сделать заказ разнообразной еды.

Ответ ООО «Регистратор доменных имен РЕГ.РУ», согласно которого регистратором доменного имени суштайм26.рф является Вартанян Мартирос Вартанович /<...>/, а также тот факт, что в результате заказа еды на сайте суштайм26.рф, доставка еды осуществлялась с буклетом «Гиро - Тун» (ИП Вартанян М.В.), указывает на то, что деятельность данного сайта ведется от имени и в интересах ИП Вартаняна М.В.

Осуществление деятельности ИП Вартаняном М.В. через сайт – подделку «СушиТайм» (суштайм26.рф) способно создать смешение с деятельностью оригинального сайта «СушиТайм» (<http://sushitime26.ru/>), принадлежащего ИП Ли Л.Л. и тем самым может способствовать перераспределению спроса на услуги, оказываемые данными субъектами в пользу ИП Вартаняна М.В.

Осуществление деятельности ИП Вартаняном М.В. через сайт – подделку «СушиТайм» (суштайм26.рф) приводит к путанице, вводит в заблуждение потребителей, что подтверждается материалами дела, противоречит законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добросовестности, разумности и справедливости, может нанести вред деловой репутации и причинить убытки ИП Ли Л.Л.

В соответствии с пунктом 9 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «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 добросовестности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

В соответствии со статьей 10-bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности следует, что актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах.

Таким образом, вышеназванные действия ИП Вартаняна М.В. являются актом недобросовестной конкуренции.

По результатам рассмотрения дела 30.09.2019 г. Комиссия по рассмотрению дела № 026/01/14.6-429/2019 о нарушении антимонопольного законодательства решила:

1. Признать ИП Вартаняна Мартироса Вартановича /ИНН 263512366409, ОГРНИП 315265100068200, зарегистрирован в качестве ИП 07.12.2018 г. межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 25 по Ростовской области; <...>/нарушившим статью 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».
2. Выдать ИП Вартаняну Мартиросу Вартановичу /ИНН 263512366409, ОГРНИП 315265100068200, зарегистрирован в качестве ИП 07.12.2018 г. межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 25 по Ростовской области; <...>/ предписание о прекращении нарушения статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Решение изготовлено в полном объеме 10.10.2019 г.

Место совершения административного правонарушения: <...>

Время совершения административного правонарушения: 16.02.2019 года.

ИП Вартанян М.В. осуществлял предпринимательскую деятельность с 26.06.2015 г. по 04.07.2019 г. согласно выписки из ЕГРИП.

В момент фиксации осуществления предпринимательской деятельности ИП Вартаняном М.В. через поддельный сайт сушиатайм26.рф, Вартанян М.В. осуществлял предпринимательскую деятельность в сфере ресторанов и услуг по доставке продуктов питания.

ИП Вартанян М.В. 04.07.2019 г. прекратил деятельность в качестве индивидуального предпринимателя (согласно выписки из ЕГРИП).

Факт прекращения Вартаняном М.В. предпринимательской деятельности 04.07.2019 г. не опровергают наличие события и признаков состава административного правонарушения, предусмотренного статьей 14.33 КоАП РФ.

В соответствии с частью 1 статьи 14.33 КоАП РФ, 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.

В соответствии с частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ, постановление по делу об административном правонарушении не может быть вынесено по истечении двух месяцев со дня совершения административного правонарушения, а за нарушение антимонопольного законодательства по истечении одного года со дня совершения административного правонарушения.

В соответствии с частью 6 статьи 4.5 КоАП РФ срок давности привлечения к административной ответственности за административные правонарушения, предусмотренные статьями 14.9, 14.9.1, 14.31, 14.32, 14.33, 14.40 настоящего Кодекса, начинается со дня вступления в силу решения комиссии антимонопольного органа, которым установлен факт нарушения законодательства Российской Федерации.

Таким образом, срок привлечения Вартаняна Мартироса Вартановича к административной ответственности не истек.

Понятие «Малозначительности административного правонарушения», в соответствии со статьей 2.9 КоАП РФ, не может быть применено в данном конкретном случае. Малозначительность административного правонарушения сформулирована законодателем как оценочное понятие, содержание которого конкретизируется правоохранительными органами с учетом конкретных обстоятельств рассматриваемого дела.

В постановлении Пленума ВАС РФ от 02.06.2004 года № 10 «О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» указано, что при квалификации правонарушения в качестве малозначительного судам необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения. Малозначительность 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. Данные обстоятельства в силу частей 2 и 3 статьи 4.1 КоАП РФ

учитываются при назначении административного наказания.

В соответствии с постановлением Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2005 года № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении КоАП РФ» малозначительным правонарушением является действие или бездействие, хотя формально и содержащее признаки состава административного правонарушения, но с учетом характера совершенного правонарушения и роли правонарушителя, размера вреда и тяжести наступивших последствий не представляющее существенного нарушения охраняемых общественных правоотношений.

Действия ИП Вартадяна Мартироса Вартановича /ИНН 263512366409, ОГРНИП 315265100068200/, связанные с копированием содержания и оформления сайта <http://sushitime26.ru>, включая логотип «СушиТайм», способны вызвать смешение с деятельностью хозяйствующего субъекта-конкурента – ИП Ли Л.Л., являются актом недобросовестной конкуренции, так как направлены на получение преимуществ в предпринимательской деятельности и способны нанести убытки хозяйствующему субъекту-конкуренту – ИП Ли Л.Л. путем перераспределения спроса (хотя бы частично) на товарном рынке осуществления деятельности ресторанов и услуг по доставке продуктов питания.

Действия ИП Вартадяна Мартироса Вартановича могут привести к путанице, ввести в заблуждение потребителей, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости, могут нанести вред деловой репутации ИП Ли Л.Л.

Совершенное ИП Вартадяном М.В. административное правонарушение создает существенную угрозу охраняемым общественным отношениям в сфере защиты конкуренции, связано с нарушением требований антимонопольного законодательства, направленного на предотвращение злоупотреблений в сфере защиты конкуренции.

Поддержка конкуренции гарантируется статьей 8 Конституции Российской Федерации. Российское антимонопольное законодательство запрещает недобросовестную конкуренцию и рассматривает ее как одну из форм деятельности, оказывающую негативное влияние на конкуренцию и направленную на ограничение конкуренции на товарных рынках.

Нарушение антимонопольного законодательства представляет большую общественную опасность, поскольку рыночные механизмы могут эффективно функционировать только при гарантировании защиты конкуренции

Допущенное ИП Вартадяном М.В. правонарушение посягает на установленный законом запрет на недобросовестную конкуренцию и влечет наступление общественно опасных последствий, обусловленных нарушением прав и законных интересов хозяйствующих субъектов-конкурентов.

Необходимо принимать во внимание, что существенная угроза охраняемым общественным отношениям может выражаться не только в наступлении каких-либо материальных последствий правонарушения, но и в пренебрежительном отношении лица к исполнению своих публично-правовых обязанностей, к формальным требованиям, установленных законодательством Российской Федерации.

По мнению Верховного Суда Российской Федерации, применение такого правового института как малозначительность не должно порождать правовой нигилизм, ощущение безнаказанности, приводить к утрате эффективности общей и частной превенции административных правонарушений, нарушению прав и свобод граждан, защищаемых антимонопольным законодательством (Определение Судебной Коллегии по экономическим спорам Верховного Суда РФ от 16.04.2019 №307-АД18-24091 по делу А42-10638/2017).

Таким образом, совершенное ИП Вартадяном М.В. правонарушение не может быть признано малозначительным, поскольку по своему характеру нарушение имеет значительную степень общественной опасности. Таким образом, отсутствуют основания для применения в рассматриваемом случае статьи 2.9 КоАП РФ и освобождения от административной ответственности.

Смягчающих и отягчающих обстоятельств по делу об административном правонарушении в отношении ИП Вартадяна М.В. не установлено.

30.04.2020 г. на рассмотрение административного дела № 026/04/14.33-2355/2019 Вартадян М.В. /осуществляя предпринимательскую деятельность с 26.06.2015 г. по 04.07.2019 г., ИНН 263512366409, ОГРНИП 315265100068200, зарегистрирован в качестве ИП 07.12.2018 г. межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 25 по Ростовской области; <...>/ не прибыл.

03.04.2020 г. по адресу регистрации Вартадяна М.В. было направлено определение об отложении рассмотрения дела № 026/04/14.33-2355/2019 об административном правонарушении с указанием времени и места рассмотрения дела.

Дополнительно с целью соблюдения прав и законных интересов Вартадяна М.В., Ставропольским УФАС России была направлена телеграмма по месту регистрации Вартадяна М.В. - <...>.

Определение Вартадяном М.В. по месту регистрации не получено, согласно информации, указанной в отчете об отслеживании отправления с почтовым идентификатором № 80080247510520, следует, что данное письмо не доставлено в результате неудачной попытки вручения.

Телеграмма, направленная по месту регистрации Вартадяна М.В., не доставлена. (В соответствии с информацией, указанной в извещении о доставке телеграммы, следует, что квартира закрыта, адресат по извещению за телеграммой не является).

Согласно позиции, изложенной в пункте 24.1 Постановления Пленума ВАС РФ от 20.11.2008 г. № 60 "О внесении дополнений в некоторые постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, касающиеся рассмотрения арбитражными судами дел об административных правонарушениях", следует, что при решении арбитражным судом вопроса о том, имело ли место надлежащее извещение лица, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении, либо его законного представителя о составлении протокола об административном правонарушении, следует иметь в виду, что не могут считаться не извещенными лица, отказавшиеся от получения направленных материалов или не явившиеся за их получением несмотря на почтовое извещение (при наличии соответствующих доказательств)".

Достоверность информации о месте регистрации Вартадяна М.В. подтверждается адресной справкой Отдела адресно-справочной работы Управления по вопросам миграции ГУ МВД России по Ростовской области в ответ на запрос Ставропольского УФАС России.

Таким образом, определение об отложении рассмотрения дела №026/04/14.33-2355/2019 об административном правонарушении, направленное по месту регистрации Вартадяна М.В. считается доставленным, поскольку оно поступило по месту регистрации, но по обстоятельствам, зависящим от Вартадяна М.В. /осуществлял предпринимательскую деятельность с 26.06.2015 г. по 04.07.2019 г., ИНН 263512366409, ОГРНИП 315265100068200, зарегистрирован в качестве ИП 07.12.2018 г. межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 25 по Ростовской области/, не было ему вручено и Вартадян М.В. не ознакомился с ним.

В адрес Ставропольского УФАС России от Вартадяна М.В. не поступали объяснения и ходатайства по делу №026/04/14.33-2355/2019.

Руководствуясь статьями 2.1, 4.1, 4.2, 4.3, 14.31, 14.33, 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать Вартадяна Мартироса Вартадяновича /осуществлял предпринимательскую деятельность с 26.06.2015 г. по 04.07.2019 г., ИНН 263512366409, ОГРНИП 315265100068200, зарегистрирован в качестве ИП 07.12.2018 г. межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 25 по Ростовской области; <...>/ виновным в совершении нарушения статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Назначить Вартадяну Мартиросу Вартадяновичу /осуществлял предпринимательскую деятельность с 26.06.2015 г. по 04.07.2019 г., ИНН 263512366409, ОГРНИП 315265100068200, зарегистрирован в качестве ИП 07.12.2018 г. межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 25 по Ростовской области; <...>/, наказание за нарушение антимонопольного законодательства, предусмотренное частью 1 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в виде административного штрафа в размере **12 000 рублей (двенадцати тысяч рублей)**.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или рассрочки, предусмотренных ст. 31.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Вартадяну Мартиросу Вартадяновичу /осуществлял предпринимательскую деятельность с 26.06.2015 г. по 04.07.2019 г., ИНН 263512366409, ОГРНИП 315265100068200, зарегистрирован в качестве ИП 07.12.2018 г. межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 25 по Ростовской области; <...>/ предоставляется рассрочка на уплату административного штрафа равными долями на три месяца с момента вступления постановления в законную силу.

Суммы штрафов, уплаченных за нарушения антимонопольного законодательства, зачисляются по следующим реквизитам:

«Получатель» - УФК МФ РФ по СК (Ставропольское УФАС России), ИНН 2634003887, КПП 263501001, отделение Ставрополь г. Ставрополь, р/с 40101810300000010005, БИК 040702001, ОКТМО 07701000. Код доходов бюджета 161 1 16 01141 01 0033 140. УИН 16100500000000508898.

Назначение платежа: штраф за нарушение антимонопольного законодательства по постановлению № 026/04/14.33-2355/2019 от 30.04.2020 г.

В случае отсутствия документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, по истечении шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу, должностное лицо, вынесшее постановление, примет решение о привлечении лица, не уплатившего административный штраф, к административной ответственности по статье 20.25 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях. В соответствии с частью 1 статьи 20.25 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях неуплата административного штрафа в срок, влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа либо административный арест на срок до пятнадцати суток.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в судебном порядке по месту рассмотрения дела, в течение 10 суток со дня вручения или получения копии постановления.

Заместитель руководителя управления

Г.В. Золина