

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу №03-17/65-2015

об административном правонарушении

04 сентября 2015 г.

г. Петрозаводск

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Карелия (далее – Карельское УФАС России) Бабкин Константин Евгеньевич, рассмотрев материалы дела об административном правонарушении №03-17/65-2015, возбужденного в отношении должностного лица - директора ООО «Промоутер» Н. по факту нарушения пункта 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26 июля 2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции»), ответственность за которое предусмотрена частью 2 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ),

в присутствии представителя Н. по доверенности – К.

УСТАНОВИЛ:

Решением от 24 ноября 2014 года по делу о нарушении антимонопольного законодательства №03-16/34-2014 комиссия Карельского УФАС России признала в действиях ООО «Промоутер» нарушение пункта 4 части 1 статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в недобросовестной конкуренции, связанной с использованием товарного знака ВОЗДУХ в отсутствие согласия правообладателя при подготовке и проведении в 2014 году фестиваля живой музыки «ВОЗДУХ» и на интернет сайте <http://vozduh.info>.

Основанием для принятия комиссией Карельского УФАС России соответствующего решения послужило поступившее в адрес антимонопольного органа заявление ООО «Наше Радио» (далее – заявитель) от 28 июля 2014 года №237/14 с жалобой на действия организатора музыкального фестиваля «ВОЗДУХ» - ООО «Промоутер», выразившиеся в использовании товарного знака ВОЗДУХ, принадлежащего ООО «Наше Радио».

В соответствии со статьей 1 ФЗ «О защите конкуренции» целями закона являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков.

Согласно пунктам 1 и 3 статьи 10 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) не допускаются действия граждан и юридических лиц,

осуществляемые исключительно с намерением причинить вред другому лицу, а также злоупотребление правом в иных формах. Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребления доминирующим положением на рынке. В случаях, когда закон ставит защиту гражданских прав в зависимость от того, осуществлялись ли эти права разумно и добросовестно, разумность действий и добросовестность участников гражданских правоотношений предполагается.

В соответствии с частью 1 статьи 1225 ГК РФ результатом интеллектуальной деятельности и приравненными к ним средствами индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, которым предоставляется правовая охрана (интеллектуальной собственностью) являются, в том числе товарные знаки и знаки обслуживания.

Пунктом 1 статьи 1484 ГК РФ установлено, что лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака в соответствии со статьей 1229 ГК РФ 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. Исключительное право на товарный знак может быть осуществлено для индивидуализации товаров, работ или услуг, в отношении которых товарный знак зарегистрирован, в частности путем размещения товарного знака на товарах, в том числе на этикетках, упаковках товаров, которые производятся, предлагаются к продаже, продаются, демонстрируются на выставках и ярмарках или иным образом вводятся в гражданский оборот на территории Российской Федерации, либо хранятся или перевозятся с этой целью, либо ввозятся на территорию Российской Федерации (подпункт 1 пункта 2 статьи 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 возникает вероятность смешения (пункт 3 статьи 1484 ГК РФ).

Право на использование товарного знака в соответствии со статьей 1489 ГК РФ может быть передано обладателем исключительного права другому лицу на основании лицензионного договора.

В соответствии со статьей 4 ФЗ «О защите конкуренции» товарный рынок – сфера обращения товара (в том числе товара иностранного производства), который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров (далее – определенный товар), в границах которой (в том числе географических) исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами; конкуренция – соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке; 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 (пункты 4, 7 и 9).

Статьей 10 bis. Конвенции по охране промышленной собственности, заключенной в Париже 20 марта 1883, ратифицированной СССР 19.09.1968, правопреемником которого является Российская Федерация (далее – Парижская конвенция), установлено, что актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах.

Согласно статье 14 ФЗ «О защите конкуренции» на территории Российской Федерации установлен запрет на недобросовестную конкуренцию. В частности, запрещается недобросовестная конкуренция, связанная с продажей, обменом или иным введением в оборот товара, если при этом незаконно использовались результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ, услуг (пункт 4 части 1 статьи 14).

Для квалификации совершенного деяния в качестве указанного правонарушения необходимо, чтобы действия хозяйствующего субъекта противоречили законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добросовестности, разумности и справедливости; заключались в использовании результатов интеллектуальной деятельности другого юридического лица; эти действия были направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, причинили или могли бы причинить убытки либо нанести ущерб деловой репутации хозяйствующему субъекту-конкуренту.

Материалами дела №03-16/34-2014 подтверждается, что ООО «Наше Радио» является обладателем исключительного права на товарный знак ВОЗДУХ, зарегистрированный в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации 08 сентября 2003 года, что подтверждается свидетельством о регистрации товарного знака №255098, с датой приоритета от 11 января 2002 года. 07 марта 2014 года срок действия регистрации товарного знака ВОЗДУХ был продлен до 11 января 2022 года.

Товарный знак зарегистрирован, в том числе в отношении товаров (работ, услуг), перечисленных в классе 41 МКТУ (развлечения; организация спортивных и культурно-просветительных мероприятий и пр.).

Вместе с тем в отсутствие согласия правообладателя в г. Петрозаводске в период с 20 по 22 июня 2014 года проводился музыкальный фестиваль под названием «ВОЗДУХ», а также товарный знак ВОЗДУХ использовался на интернет-сайте организатора фестиваля <http://vozduh.info>.

Многочисленные факты использования товарного знака ВОЗДУХ при подготовке и проведении в 2014 году музыкального фестиваля «ВОЗДУХ» содержатся:

-в рекламно-информационных материалах концертно-зрелищного мероприятия, включая коммерческие предложения рекламодателям – спонсорам музыкального

фестиваля;

- в видеороликах концертно-зрелищного мероприятия, размещенных в сети интернет;

- в сувенирной продукции концертно-зрелищного мероприятия;

- на территории проведения концертно-зрелищного мероприятия;

- на билетах, реализуемых ООО «Промоутер» на концертно-зрелищное мероприятие.

Организатором проводившегося в период с 20 по 22 июня 2014 года фестиваля живой музыки «Воздух» являлся ООО «Промоутер», с которым ООО «Наше Радио» предпринимало попытки для урегулирования гражданско-правовых отношений в части использования товарного знака ВОЗДУХ (письма от 22 мая 2014 года №169/14, от 26 мая 2014 года №173/14 и от 02 июня 2014 года).

Письмом от 30 мая 2014 года ООО «Промоутер» сообщило ООО «Наше Радио», что пересланные заявителем документы и требования относительно условий использования товарного знака не позволяют сделать однозначный вывод об обоснованности претензий относительно организации фестиваля живой музыки «ВОЗДУХ». В этом же письме ООО «Промоутер» выражает готовность заключить договор о совместной организации фестиваля с учетом ряда условий.

Письмом от 06 июня 2014 года ООО «Промоутер» указало, что не совершает каких-либо незаконных действий и не нарушает прав ООО «Наше Радио» при организации фестиваля живой музыки «ВОЗДУХ».

Таким образом, ООО «Промоутер» еще на стадии организации проведения фестиваля живой музыки «ВОЗДУХ» располагало сведениями о том, что словесное обозначение ВОЗДУХ зарегистрировано в качестве товарного знака.

В 2002 году заявителем было зарегистрировано средство массовой информации (радиопрограмма) с названием «Воздух» (свидетельство о регистрации СМИ Эл №77-6204 от 29 марта 2002 года, выдано в Министерстве Российской Федерации по делам печати, телерадиовещания и средств массовых коммуникаций). В 2011 году в указанное свидетельство о регистрации СМИ «Воздух» заявителем были внесены изменения, в связи с чем получено новое Свидетельство о регистрации СМИ Воздух Эл №ФС 77-45789 от 14 июля 2011 году, выданное в установленном порядке Федеральной службой по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций.

Радиопрограмма «Воздух» выходит в эфир СМИ Наше Радио с 2000 года, ведущие радиопрограммы – Вахтанг Махарадзе, Павел Картаев и другие ведущие Наше радио. Специализация радиопрограммы Воздух – это «живые» (он-лайн) концерты отечественных музыкальных коллективов в эфире Наше Радио, а также интервью с музыкантами, исполняющими музыкальные произведения непосредственно в студии Наше Радио. Вещание (распространение) радиоканала Наше Радио осуществляется на территории России, в том числе в городе Петрозаводске, на частоте 105,7 МГц (лицензия на осуществление радиовещания от 12 апреля 2012 года серия РВ №20507, выданная Роскомнадзором).

В настоящее время рубрика (программа) Воздух представлена в СМИ – электронно-периодическом издании НАШЕ.РУ (Свидетельство о регистрации СМИ Эл №ФС 77-45878, выдано 19 июля 2011 года Федеральной службой по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций), учредителем и редакцией которого является ООО «Наше Радио».

Таким образом, словесное обозначение ВОЗДУХ, равно как и фестиваль живой музыки «ВОЗДУХ» ассоциируется у любителей рок-музыки, в том числе и со СМИ Наше Радио – радиостанцией, транслирующей музыку преимущественно в формате русского рока, и, соответственно, непосредственно с ООО «Наше Радио».

Как следует из Выписки из ЕГРЮЛ основным видом деятельности ООО «Промоутер» является деятельность по организации и постановке театральных и оперных представлений, концертов и прочих сценических выступлений; одним из дополнительных видов деятельности – прочая зрелищно-развлекательная деятельность.

В соответствии с выпиской из ЕГРЮЛ ООО «Наше Радио» дополнительным видом деятельности заявителя так же является прочая зрелищно-развлекательная деятельность.

Из указанного следует, что хозяйствующие субъекты являются конкурентами, а действия ООО «Промоутер», связанные с подготовкой и проведением в 2014 году в г.Петрозаводске фестиваля живой музыки под названием «ВОЗДУХ» в отсутствие согласия ООО «Наше Радио» на использование принадлежащего обществу товарного знака ВОЗДУХ, противоречат нормам Парижской конвенции и ГК РФ, направлены на получение преимуществ и могут причинить убытки либо нанести ущерб деловой репутации ООО «Наше Радио».

При таких обстоятельствах комиссия Карельского УФАС России по рассмотрению дела №03-16/34-2014 признала в действиях ООО «Промоутер» нарушение пункта 4 части 1 статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции».

В силу части 1 статьи 37 ФЗ «О защите конкуренции» за нарушение антимонопольного законодательства коммерческие и некоммерческие организации и их должностные лица несут ответственность, предусмотренную законодательством Российской Федерации.

Статьей 2.4. КоАП РФ предусмотрено, что административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

В соответствии с пунктом 8.1 Устава ООО «Промоутер» от 02 октября 2013 года руководство текущей деятельностью общества осуществляется единоличным исполнительным органом – директором общества.

Директором ООО «Промоутер» является Н. (решение учредителя о назначении директора ООО «Промоутер» от 02 октября 2013 года; приказ №1 о приеме на работу от 02 октября 2013 года).

Материалами дела №03-16/34-2014 подтверждается, что вышеупомянутые письма ООО «Промоутер», адресованные правообладателю товарного знака Воздух –

ООО «Наше Радио», были подписаны непосредственно директором общества.

В соответствии с [частью 1 статьи 4.5](#) КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении за нарушение антимонопольного законодательства Российской Федерации не может быть вынесено по истечении одного года со дня совершения административного правонарушения.

Срок давности привлечения к административной ответственности за административные правонарушения, предусмотренные [статьями 14.9, 14.31, 14.31¹](#) - [14.33](#) настоящего Кодекса, начинается исчисляться со дня вступления в силу решения комиссии антимонопольного органа, которым установлен факт нарушения антимонопольного [законодательства](#) Российской Федерации (часть 6 статьи 4.5 КоАП РФ).

Факт нарушения антимонопольного законодательства ООО «Промоутер» установлен решением комиссии Карельского УФАС России от 24 ноября 2014 года, следовательно, установленный срок давности для привлечения к административной ответственности на момент рассмотрения настоящего дела не истек.

По факту совершения административного правонарушения в адрес Назарова А.И. было направлено уведомление о составлении протокола от 12 августа 2015 года (получено непосредственно Н. 17 августа 2015 года).

28 августа 2015 года в присутствии представителя Н. по доверенности был составлен протокол об административном правонарушении.

В соответствии с определением от 28 августа 2015 года «О назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении №03-17/65-2015» рассмотрение дела было назначено на 11 часов 00 минут 04 сентября 2015 года.

Рассмотрение дела об административном правонарушении состоялось в назначенное время. Оценив в порядке статьи 26.11 КоАП РФ имеющиеся в материалах дела доказательства, должностное лицо Карельского УФАС России отмечает, следующее.

Согласно части 1 статьи 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Пунктом 3 статьи 26.1 КоАП РФ установлено, что по делу об административном правонарушении выяснению подлежит виновность лица в его совершении.

Н. не представил объективных доказательств невозможности соблюдения требований антимонопольного законодательства в силу чрезвычайных событий и обстоятельств, которые он не мог предвидеть и предотвратить при соблюдении той степени заботливости и осмотрительности, которая от него требовалась.

Таким образом, рассматриваемое административное правонарушение является противоправным, виновным, лицо его совершившее, не могло не осознавать

противоправный характер своих действий, но им не были предприняты все зависящие от него меры для соблюдения норм законодательства, ответственность за нарушение которых предусмотрена КоАП РФ.

Место совершения административного правонарушения – г. Петрозаводск

Время совершения административного правонарушения – 20-22 июня 2014 года.

В соответствии с частью 1 статьи 1.7 КоАП РФ лицо, совершившее административное правонарушение, подлежит ответственности на основании закона, действовавшего во время совершения административного правонарушения.

Согласно части 2 статьи 14.33 КоАП РФ 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.

Обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность, не установлено.

Касательно возможности применения статьи 2.9 КоАП РФ должностное лицо Карельского УФАС России отмечает следующее.

Статьей 2.9. КоАП РФ предусмотрено, что при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

Квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место в исключительных случаях. При квалификации правонарушения в качестве малозначительного следует исходить из 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, а учитываются при назначении наказания.

Оценив характер допущенного правонарушения и степень его общественной опасности, должностное лицо Карельского УФАС России не установило исключительных обстоятельств, свидетельствующих о его малозначительности.

Карельским УФАС России предприняты все меры для реализации директором ООО «Промоутер» своих прав и защиты законных интересов.

На основании вышеизложенного, руководствуясь частью 1 статьи 37 ФЗ «О защите конкуренции», статьями 4.1, 4.5, 14.31, 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ, заместитель руководителя Карельского УФАС России

ПОСТАНОВИЛ:

Наложить на должностное лицо – директора ООО «Промоутер» Н. за совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 14.33 КоАП РФ, административный штраф в размере 20 000 (двадцать тысяч) рублей 00 копеек.

Реквизиты для перечисления штрафа:

Банк получателя: ГРКЦ НБ Респ. Карелия Банка России г. Петрозаводск

БИК 048602001

Получатель: ИНН 1001041153, КПП 100101001

Управление Федерального казначейства по Республике Карелия (Карельское УФАС России)

Счет № 40101810600000010006

Код ОКТМО 86701000

КБК 161 1 16 02010 01 6000 140

Назначение платежа: штраф за нарушение антимонопольного законодательства (дело №03-17/65-2015)

Постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу в сроки, предусмотренные статьей 31.1 КоАП РФ.

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

Согласно части 5 статьи 32.2 КоАП РФ, при отсутствии документа или информации, свидетельствующих об уплате административного штрафа, соответствующие материалы направляются судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа. Кроме того, составляется протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 КоАП РФ.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ, неуплата административного штрафа в установленный срок влечет наложение административного штрафа в двукратном

размере неуплаченного административного штрафа либо административный арест на срок до пятнадцати суток.

В соответствии со статьей 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.

Заместитель руководителя управления
Бабкин

К.Е.