

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу № 043/04/19.5-522/2021

об административном правонарушении

«07» апреля 2022 г.

г. Киров

Исполняющий обязанности руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области <...>, рассмотрев протокол от 21.06.2021 № 043/04/19.5-522/2021 и материалы дела об административном правонарушении, возбужденного в отношении юридического лица – общества с ограниченной ответственностью «Сплиткар Киров» (далее – ООО «Сплиткар Киров», Общество») (ИНН 4345491847, ОГРН 1194350005805, КПП 434501001, дата постановки на учет юридического лица в налоговом органе – 08.05.2019, юридический адрес – 610004, г. Киров, ул. <...>, д. <...>, пом. <...>, законный представитель – генеральный директор ООО «Сплиткар Киров» <...>) по факту административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 2.5 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее по тексту - КоАП РФ),

УСТАНОВИЛ:

Решением Комиссии Кировского УФАС России по делу № 043/01/14.6-893/2020 (резольютивная часть решения оглашена 05 апреля 2021 года; в полном объеме решение изготовлено 13 апреля 2021 года) в действиях ООО «Сплиткар Киров» (ИНН 4345491847, ОГРН 1194350005805) установлен факт нарушения части 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Федеральный закон «О защите конкуренции»), выразившийся в совершении недобросовестных действий по отношению к конкуренту путем использования для индивидуализации своей деятельности обозначения «АВТОСТАРТЕР», сходного до степени смешения с коммерческим обозначением «АВТОСТАРТЕР», используемым другим хозяйствующим субъектом – конкурентом (ИП Петровым И.Г.), который осуществляет аналогичные виды деятельности (оказание услуг по ремонту и техническому обслуживанию автотранспортных средств, реализация запасных частей), которые приводят к смешению в гражданском обороте деятельности субъектов – конкурентов и созданию необоснованных преимуществ для ООО «Сплиткар Киров», нанесли или могут нанести ущерб деловой репутации конкурента, а также причинили или могут причинить ему убытки и являются актом недобросовестной конкуренции.

Для устранения нарушения антимонопольного законодательства ООО «Сплиткар Киров» комиссией Кировского УФАС России было выдано предписание от 13.04.2021 № 2, в соответствии с которым ООО «Сплиткар Киров» необходимо было в десятидневный срок с момента получения предписания прекратить нарушение части 1 статьи 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции», а именно: прекратить использование в своей хозяйственной деятельности, в том числе размещение на сайте <https://autostart43.ru/>, обозначения «АВТОСТАРТЕР», сходного до степени смешения с коммерческим обозначением «АВТОСТАРТЕР», правообладателем которого является

индивидуальный предприниматель <...>. Информацию об исполнении вышеуказанного предписания необходимо было представить в Кировское УФАС России в трехдневный срок с даты исполнения предписания.

Письмо с копией решения и предписания было направлено заказным письмом с уведомлением о вручении ООО «Сплиткар Киров» по юридическому Обществу, указанному в ЕГРЮЛ (610004, г. Киров, ул. <...>, д. <...>, пом. <...>), которое получено законным представителем Общества 21.04.2021. Соответственно десятидневный срок исполнения предписания истек 01.05.2021 (праздничный день). 02.05.2021, 03.05.2021 являлись выходными днями. Согласно Указу Президента РФ от 23.04.2021 № 242 «Об установлении на территории Российской Федерации нерабочих дней в мае 2021 г.» с 4 по 7 мая 2021 года включительно установлены нерабочими днями, 8, 9, 10 мая являлись выходными днями. Поскольку последний день срока исполнения предписания является нерабочим, соответственно окончание срока исполнения предписания исчисляется с первого рабочего дня, следующего за нерабочими, а именно с 11.05.2021.

Документы об исполнении предписания в установленный срок представлены в антимонопольный орган не были.

В целях проверки исполнения предписания от 13.04.2021 № 2 антимонопольным органом была осуществлена фиксация содержания сайта <https://autostart43.ru/> (акты фиксации от 26.05.2021, от 31.05.2021). Согласно указанным актам осмотра сайта, составленным сотрудниками Кировского УФАС России, ООО «Сплиткар Киров» продолжает использовать на сайте <https://autostart43.ru/> обозначение «АВТОСТАРТЕР», правообладателем которого является ИП <...>.

В результате установлено, что предписание № 2 от 13.04.2021 о прекращении нарушения антимонопольного законодательства ООО «Сплиткар Киров» не исполнено, а именно не прекращено в установленный срок размещение на сайте <https://autostart43.ru/> обозначения «АВТОСТАРТЕР», сходного до степени смешения с коммерческим обозначением «АВТОСТАРТЕР», правообладателем которого является индивидуальный предприниматель <...>.

На основании изложенного в отношении юридического лица – ООО «Сплиткар Киров» было возбуждено производство по делу об административном правонарушении № 043/04/19.5-522/2021 в соответствии с частью 2.5 статьи 19.5 КоАП РФ.

Согласно частям 1, 2, 4 статьи 51 Федерального закона «О защите конкуренции» предписание по делу о нарушении антимонопольного законодательства подлежит исполнению в установленный им срок. Антимонопольный орган осуществляет контроль за исполнением выданных предписаний. Неисполнение в срок предписания по делу о нарушении антимонопольного законодательства влечет за собой административную ответственность. Под неисполнением в срок предписания по делу о нарушении антимонопольного законодательства понимается исполнение предписания частично в указанный этим предписанием срок или уклонение от его исполнения. Неисполнение в срок указанного предписания является нарушением антимонопольного законодательства.

В соответствии с частью 2.5 статьи 19.5 КоАП РФ невыполнение в установленный срок законного решения, предписания федерального антимонопольного органа, его территориального органа о прекращении недобросовестной конкуренции влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от десяти тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до трехсот тысяч рублей.

Письмом Кировского УФАС России от 01.06.2021 № 2111/04 ООО «Сплиткар Киров»

уведомлялось о дате, времени и месте составления протокола об административном правонарушении – 21.06.2021 в 14 часов 00 минут.

На составление протокола об административном правонарушении явился законный представитель Общества – <...>, генеральный директор ООО «Сплиткар Киров», который факт нарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 2.5 статьи 19.5 КоАП РФ, не признал.

Протокол составлен в присутствии законного представителя Общества – <...>, генерального директора ООО «Сплиткар Киров».

Определением от 21.06.2021 о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении рассмотрение протокола от 21.06.2021 № 043/04/19.5-522/2021 назначено на 08.07.2021 в 15 часов 00 минут.

В целях полного и всестороннего исследования обстоятельств по делу рассмотрение дела № 043/04/19.5-522/2021 об административном правонарушении неоднократно откладывалось (определения об отложении от 08.07.2021, от 17.08.2021, от 07.10.2021, от 22.11.2021, от 19.01.2022, от 22.02.2022).

Определением от 22.02.2022 рассмотрение дела № 043/04/19.5-522/2021 назначено на 07.04.2022 в 14 часов 00 минут.

Определение от 22.02.2022 было направлено заказным письмом с уведомлением с вручением по юридическому адресу Общества, указанному в ЕГРЮЛ (610004, г. Киров, ул. <...>, д. <...>, помещ. <...>).

В соответствии с пунктом 63 постановления Пленума Верховного суда Российской Федерации от 23.06.2015 № 25, с учетом положения пункта 2 статьи 165.1 ГК РФ, юридически значимое сообщение, адресованное гражданину, осуществляющему предпринимательскую деятельность в качестве индивидуального предпринимателя, или юридическому лицу, направляется по адресу, указанному соответственно в едином государственном реестре индивидуальных предпринимателей или в едином государственном реестре юридических лиц либо по адресу, указанному самим индивидуальным предпринимателем или юридическим лицом. При этом необходимо учитывать, что гражданин, индивидуальный предприниматель или юридическое лицо несут риск последствий неполучения юридически значимых сообщений, доставленных по вышеуказанным адресам, а также риск отсутствия по указанным адресам своего представителя. Сообщения, доставленные по названным адресам, считаются полученными, даже если соответствующее лицо фактически не проживает (не находится) по указанному адресу.

О дате, времени и месте рассмотрения протокола № 043/04/19.5-522/2021 законный представитель ООО «Сплиткар Киров» считается уведомленным надлежащим образом (в материалах дела имеется возвратный конверт с определением от 22.02.2022, дата возврата конверта – 11.03.2022).

На рассмотрение протокола об административном правонарушении законный представитель ООО «Сплиткар Киров» не явился, представителя не направил, ходатайств не заявлял.

Протокол рассмотрен в отсутствие законного представителя ООО «Сплиткар Киров», уведомленного надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения протокола об административном правонарушении.

ООО «Сплиткар Киров» в материалы дела 21.06.2021 представлен скриншот сайта

<https://autostart43.ru/>, согласно которому на дату 01.04.2021 на указанном сайте не размещалось обозначение «АВТОСТАРТЕР».

С целью установления даты создания представленного скриншота (файла), определениями от 08.07.2021, от 17.08.2021, от 07.10.2021, от 22.11.2021, от 19.01.2022, от 22.02.2022 у ООО «Сплиткар Киров» запрашивался файл от 01.04.2021 с изображением страницы сайта <https://autostart43.ru/> (в электронном виде). Вышеуказанная информация ООО «Сплиткар Киров» в материалы дела не представлена.

Письмом от 09.06.2021 № б/н (вх. № 3633 от 09.06.2021) ООО «Сплиткар Киров» в материалы дела представлены документы, свидетельствующие об исполнении предписания от 13.04.2021 № 2.

Кировским УФАС России установлено, что на дату 09.06.2021 обозначение «АВТОСТАРТЕР», используемое ИП <...> в своей хозяйственной деятельности, не размещается на сайте <https://autostart43.ru/>.

Установленные обстоятельства свидетельствуют о неисполнении в срок предписания от 13.04.2021 № 2 о прекращении нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации.

Исполняющий обязанности руководителя Кировского УФАС России <...>, изучив материалы административного дела, находит вину Общества в совершении административного правонарушения установленной и доказанной.

Факт совершения правонарушения ООО «Сплиткар Киров» подтверждается:

- решением Комиссии Кировского УФАС России от 13.04.2021 г. по делу № 043/01/14.6-893/2020;
- предписанием от 13.04.2021 № 2 о прекращении нарушения антимонопольного законодательства;
- актами осмотра сайта <https://autostart43.ru/> (акт осмотра сайта от 26.05.2021, акт осмотра сайта от 31.05.2021);
- материалами административного дела № 043/04/19.5-522/2021;
- протоколом об административном правонарушении от 21.06.2021 г. № 043/04/19.5-522/2021.

Оценивая собранные по делу доказательства, исполняющий обязанности руководителя Кировского УФАС России находит, что действия ООО «Сплиткар Киров» правильно квалифицированы по ч. 2.5 ст. 19.5 КоАП РФ.

Решая вопрос о виде и размере административного наказания исполняющий обязанности руководителя Кировского УФАС России учитывает характер совершенного административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Место совершения административного правонарушения: Российская Федерация, г. Киров.

Время совершения административного правонарушения: с 12.05.2021 года по 09.06.2021.

В соответствии с ч. 1 ст. 4.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях срок

давности привлечения к административной ответственности составляет один год.

Срок давности привлечения к административной ответственности по ч.2.5 ст. 19.5 КоАП РФ начинается исчисляться со следующего дня, когда такая обязанность должна была быть исполнена – 12.05.2021 г.

Событием административного правонарушения, предусмотренного ч. 2.5 ст. 19.5 КоАП РФ является установленный факт нарушения антимонопольного законодательства РФ в действиях ООО «Сплиткар Киров» по невыполнению в срок предписания от 13.04.2021 № 2, выданного Комиссией Кировского УФАС России на основании решения по делу № 043/01/14.6-893/2020.

Объектом административного правонарушения, предусмотренного ч. 2.5 ст. 19.5 КоАП РФ, являются общественные отношения в сфере антимонопольного регулирования с участием хозяйствующих субъектов.

Объективной стороной административного правонарушения являются действия по невыполнению в срок предписания от 13.04.2021 № 2, выданного Комиссией Кировского УФАС России, что является нарушением части 4 статьи 51 Федерального закона «О защите конкуренции».

Согласно ст. 2.10 Кодекса РФ об административных правонарушениях юридические лица подлежат административной ответственности за совершение административных правонарушений в случаях, предусмотренных статьями раздела II настоящего Кодекса или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях.

Субъект административного правонарушения - юридическое лицо ООО «Сплиткар Киров».

При установлении субъективной стороны административного правонарушения следует учитывать разъяснения Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях», из п. 16.1 которого следует, что при рассмотрении дел об административных правонарушениях понятие вины юридических лиц раскрывается в части 2 статьи 2.1 КоАП РФ. При этом в отличие от физических лиц в отношении юридических лиц КоАП РФ формы вины (статья 2.2 КоАП РФ) не выделяет. Следовательно, и в тех случаях, когда в соответствующих статьях Особенной части КоАП РФ возможность привлечения к административной ответственности за административное правонарушение ставится в зависимость от формы вины, в отношении юридических лиц требуется лишь установление того, что у соответствующего лица имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность, но им не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению (часть 2 статьи 2.1 КоАП РФ).

Согласно ч. 2 ст. 2.1 КоАП РФ в тех случаях, когда в соответствующих статьях Особенной части КоАП РФ возможность привлечения к административной ответственности за административное правонарушение ставится в зависимость от формы вины, в отношении юридических лиц требуется лишь установление того, что у соответствующего лица имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность, но им не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

По смыслу нормы ч. 2 ст. 2.1 КоАП РФ юридическое лицо как коллективный субъект располагает соответствующими этому статусу возможностями и способно предпринять

иные (более весомые) меры, нежели физическое или должностное лицо, в целях соблюдения публичного порядка.

В данном случае установлено, что у ООО «Сплиткар Киров» имелась возможность для соблюдения требований антимонопольного законодательства Российской Федерации, но Обществом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению. Виновность ООО «Сплиткар Киров» выразилась в том, что оно не предприняло достаточных действий со своей стороны по пресечению и недопущению противоправных действий, посягающих на принципы законности, добропорядочности, разумности, справедливости, хотя такая возможность у ООО «Сплиткар Киров» имелась. Доказательств, свидетельствующих о принятии ООО «Сплиткар Киров» мер по недопущению нарушения антимонопольного законодательства и невозможностью его предотвращения, представлено не было.

Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение установленных законодательством требований, при рассмотрении дела не установлены.

Неустранимых сомнений в виновности привлекаемого лица, не выявлено.

Таким образом, рассматриваемое правонарушение произошло по вине Общества.

Рассматриваемое правонарушение не может быть признано малозначительным. Как разъяснил Пленум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации в пункте 18 Постановления от 02.06.2004 № 10 «О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях», при квалификации правонарушения в качестве малозначительного судам необходимо исходить из оценки конкретных обстоятельств его совершения. Малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям. Пленум Верховного Суда Российской Федерации в п. 21 Постановления от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении КоАП РФ» указал, что малозначительным административным 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.

С учетом конкретных обстоятельств дела, основания для освобождения ООО «Сплиткар Киров» от административной ответственности ввиду малозначительности отсутствуют, так как ими могли бы служить обстоятельства, вызванные объективно непреодолимыми либо непредвиденными препятствиями, находящимися вне контроля хозяйствующего субъекта, при соблюдении той степени добросовестности, которая требовалась от него в целях выполнения законодательно установленной обязанности. Доказательств наличия указанных обстоятельств в ходе рассмотрения дела не было установлено.

С учетом конкретных обстоятельств дела, учитывая характер и высокую степень общественной опасности совершенного правонарушения, которое содержит существенную угрозу охраняемым общественным отношениям, а также роли нарушителя в его совершении, основания для освобождения ООО «Сплиткар Киров» от административной ответственности ввиду малозначительности в соответствии со ст. 2.9 КоАП РФ отсутствуют.

Со стороны ООО «Сплиткар Киров» каких-либо документов, подтверждающих принятие мер по исполнению в срок выданного предписания от 13.04.2021 № 2 о прекращении нарушения антимонопольного законодательства, в материалы дела не представлено.

В рассматриваемом случае состав административного правонарушения является формальным, следовательно, правонарушение является общественно-опасным с момента его совершения, независимо от наступления каких-либо последствий. При этом сама общественная опасность выражается в пренебрежительном отношении к исполнению публично-правовых обязанностей и соблюдению требований антимонопольного законодательства.

Основанием для освобождения от ответственности могут служить обстоятельства, вызванные объективно непреодолимыми либо непредвиденными препятствиями, находящимися вне контроля лица, при соблюдении той степени добросовестности, которая требовалась от него в целях соблюдения законодательно установленных требований. Однако доказательств наличия указанных обстоятельств в материалы дела не представлено.

В соответствии с частью 1 статьи 4.1.1 КоАП РФ являющимся субъектами малого и среднего предпринимательства лицам, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, и юридическим лицам, а также их работникам за впервые совершенное административное правонарушение, выявленное в ходе осуществления государственного контроля (надзора), муниципального контроля, в случаях, если назначение административного наказания в виде предупреждения не предусмотрено соответствующей статьей раздела II КоАП РФ или закона субъекта Российской Федерации об административных правонарушениях, административное наказание в виде административного штрафа подлежит замене на предупреждение при наличии обстоятельств, предусмотренных частью 2 статьи 3.4 КоАП РФ, за исключением случаев, предусмотренных частью 2 настоящей статьи.

Основания для применения ч.1 ст. 4.1.1 КоАП РФ не установлены, поскольку в соответствии с положениями ч.2 данной статьи КоАП РФ административное наказание в виде административного штрафа не подлежит замене на предупреждение в случае совершения административного правонарушения, предусмотренного, в том числе ст.19.5 КоАП РФ.

При рассмотрении вопроса о виде и размере административного наказания, учтен характер совершенного правонарушения, его длительность, форма вины лица, привлеченного к административной ответственности, отягчающие и смягчающие обстоятельства.

В соответствии со ст. 4.2 КоАП РФ смягчающих обстоятельств не установлено.

В соответствии со ст. 4.3 КоАП РФ отягчающих обстоятельств не установлено

В соответствии с частью 3.2 статьи 4.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях при наличии исключительных обстоятельств, связанных с характером совершенного административного правонарушения и его последствиями, имущественным и финансовым положением привлекаемого к административной ответственности юридического лица, судья, орган, должностное лицо, рассматривающие дела об административных правонарушениях либо жалобы, протесты на постановления и (или) решения по делам об административных правонарушениях, могут назначить наказание в виде административного штрафа в размере менее минимального размера административного штрафа, предусмотренного соответствующей статьей или частью статьи раздела II настоящего Кодекса, в случае, если минимальный размер административного штрафа для юридических лиц составляет не менее ста тысяч рублей.

Исключительных обстоятельств, указанных в ч. 3.2 ст. 4.1 КоАП РФ, должностным лицом не

установлено.

Исходя из вышеизложенного и руководствуясь ст. 51 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», ст. 2.4, ст. 4.2, 4.3, ч. 2.5 ст. 19.5, ст. 23.48, частью 1 статьи 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать юридическое лицо – общество с ограниченной ответственностью «Сплиткар Киров» (ИНН 4345491847, ОГРН 1194350005805) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 2.5 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Применить к юридическому лицу – обществу с ограниченной ответственностью «Сплиткар Киров» (ИНН 4345491847, ОГРН 1194350005805) меру ответственности в виде административного штрафа в размере 100 000 (ста тысяч) рублей.