ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 06-90/17

о назначении административного наказания

«01» августа 2017г. г. Новосибирск

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области – начальник отдела рекламы И.В. Волохина, рассмотрев протокол № 06-90/17 от 18.07.2017г. об административном правонарушении и материалы административного дела, возбужденного в отношении Общества с ограниченной ответственностью «ТЕРМА» (ОГРН 1155476003605, дата внесения записи о создании юридического лица: 21.01.2015 г., ИНН 5403001302, юридический адрес: 630088, г. Новосибирск, ул. Петухова, д. 17, корп. 3, оф. 113) по ч. 2.5 ст. 19.5 Кодекса об административных правонарушениях (далее — КоАП РФ),

в присутствии**:** директора ООО «Терма» - <...> (паспорт <...> представителя ООО «Терма» - <...> (доверенность от 29.03.2017г.),

УСТАНОВИЛ:

Решением Комиссии Новосибирского УФАС России по делу № 06-01-03-14-16 от 16.12.2016 г. действия группы лиц: ООО «Мобильные бани», ООО «ТЕРМА» и руководителя указанных юридических лиц <...> признаны нарушающими требования п.1 ст. 14.1 и п. 1 ст. 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции».
16.12.2016 г. указанным лицам по делу № 06-01-03-14-16 выдано Предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства, которым было предписано прекратить использование в своей предпринимательской деятельности, сокращенное фирменное наименование - ООО «Мобиба», сходное до степени смешения с товарным знаком по Свидетельству № 332445, а также в доменном имени словесное обозначение «mobiba.info», на сайтах http://terma.camp и http://mobiba.info наименование, сходное до степени смешения с товарным знаком заявителя «Mobiba» для реализации товаров и осуществления своей деятельности;

- распространение, в том числе на сайтах в сети Интернет http://terma.camp, http://mobiba.info, https://www.facebook.com, https://www.youtube.com/user/2919146 ложных, неточных, искаженных сведений об ООО «Сапфира» и ООО «Мобиба» и их товаре.

Срок исполнения данного Предписания - 23.01.2017 г. В установленный срок ООО «Терма» представило пояснения об исполнения предписания антимонопольного органа по делу № 06-01-03-14-16.
Вместе с тем, 07.02.2017 г. в Новосибирское УФАС России поступило обращение ООО «Сапфира» (вх.№1061 от 07.02.2017 г.) о принятии мер административного воздействия по факту неисполнения Предписания Новосибирского УФАС России Обществом с ограниченной ответственностью «ТЕРМА».
Согласно обращения, в сети Интернет на сайте http://terma.camp/ в разделе «Форум» и http://palatka24.ru/ размещалась сравнительная таблица продукции ООО «Терма» и продукции, выпускаемой под торговой маркой «Mobiba», а также распространялась негативная информация о товаре заявителя.
09.02.2017 г. Новосибирским УФАС России установлено, распространение сравнительной таблицы палаток и мобильных бань «Мобиба» и «Терма» на сайтах:

http://terma.camp/index.php?route=information/information&information_id=31 и http://palatka24.ru/index.php?route=information/articles&articles_id=1.

(Протоколы осмотра Интернет-сайтов от 09.02.2017 г.).
Новосибирским УФАС России установлено, что администратором доменного имени «palatka24.ru» является частное лицо.
В адрес регистратора доменного имени «palatka24.ru» - ООО «Авгуро Технолоджис» был направлен запрос (исх. № 06-1698 от 22.02.2017 г.), с целью установления владельца доменного имени.

02.03.2017 г. в адрес ООО «ТЕРМА» был направлен запрос по существу требований заявителя (исх. № 06-1895).

Руководителем ООО «ТЕРМА» по электронной почте были представлены письменные пояснения, согласно которым информация на сайтах http://terma.camp/ в разделе «Форум» и http://palatka24.ru/ не размещается. Владельцем и администратором сайтов http://terma.camp/ и http://palatka24.ru/ является <...>. (вх. №956 э от 09.03.2017 г., № 1014э от 13.03.2017 г., № 2211 э от 05.05.2017 г.).

Вместе с тем оформленные в установленном порядке документальные подтверждения данных фактов, наглядно подтверждающие их достоверность, Обществом не представлено.

27.03.2017 г. (вх. № 3026 от 04.04.2017 г.) и 04.04.2017 г. (вх. № 3026) от ООО «Авгуро Технолоджис» представлены сведениям, из которых следует, что владельцем доменного имени «palatka24.ru» является физическое лицо - <...>

06.04.2017 г. Новосибирским УФАС России проведен осмотр сайтов http://forum.terma.camp/viewtopic.php?f=21&t=215-- и http://palatka24.ru/index.php?route=information/articles&articles_id=1, в результате чего распространение информации о заявителе не установлено.

10.04.2017 г. в адрес ООО «Терма» было направлено приглашение на составление протокола по факту нарушения требований ч.2.5. ст. 19.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях, однако в назначенное время представитель Общества не явился.

19.05.2017 г. в отношении ООО «Терма» было возбуждено дело об административном правонарушении №06-90/17 и начато проведение административного расследования (исх. № 06-5150 от 23.05.2017 г.) по обстоятельствам, изложенным в обращении ООО «Сапфира».

Определением у ООО «ТЕРМА» были запрошены:

- документы, на основании которых осуществляется <...> является администратором и владельцем сайтов http://terma.camp/ и http://palatka24.ru/ (договоры, соглашения, иное);

- письменные пояснения о периоде размещения на сайте http://terma.camp/ в разделе «Форум» и http://palatka24.ru/ сравнительной таблицы продукции ООО «Терма» и продукции, выпускаемой под торговой маркой «Mobiba» (с указанием даты начала и окончания размещения указанной информации);

- документальные доказательства, позволяющие наглядно убедиться о недоступности сайтах http://terma.camp/ и http://palatka24.ru/ страниц (разделов), на которых размещались сравнительные таблицы продукции ООО «Терма» и продукции, выпускаемой под торговой маркой «Mobiba»;

- отзыв на указанное Определение от 19.05.2017 г.

06.06.2017 г. в адрес Новосибирского УФАС России поступили письменные пояснения, ООО «ТЕРМА» (вх. № 5274), согласно которым после рассмотрения дела № 06-01-03-14-16 страницы со сравнительной таблицей была удалена из открытого доступа.

По предположению ООО «Терма» у заявителя остались кэшированные страницы в браузере, что, по мнению Общества, не является подтверждением того, что информация на сайтах http://terma.camp/ и http://palatka24.ru/ распространяется в открытом доступе.

В настоящее время зайти прочитать какую-либо информацию на указанных Интернет-ресурсах не представляется возможным.

При попадании на страницу сайта http://palatka24.ru/ всплывает сообщение «Информационная страница не найдена», а указанный сайт не функционирует с конца 2016 г.

Учитывая изложенное, Общество отмечает, что какие-либо сравнительные таблицы продукции ООО «Терма» и заявителя в открытом доступе на Интернет-ресурсах не распространяется.

В качестве документальных доказательств принадлежности сайтов http://terma.camp/ и http://palatka24.ru/ <...> представлены соответствующие свидетельства о регистрации доменных имен, а также распечатки с сайтов, о нераспространении информации о продукции заявителя на рассматриваемых Интернет-ресурсах.

Вместе с тем, как установлено Новосибирским УФАС России Протоколами фиксации информации от 09.02.2017 г., при вводе в поисковую строку браузера ссылок, указанных в обращении заявителя (http://forum.terma.camp/viewtopic.php?f=21&t=215-- и http://palatka24.ru/index.php?route=information/articles&articles_id=1) происходит их активация и становится доступной для просмотра сравнительная таблица с товарами ООО «Терма» и заявителя и информация о товаре заявителя.

Из вышеизложенного следует, что в установленный срок ООО «Терма» исполнило Предписание антимонопольного органа не в полном объеме и удалило информацию, распространение которой признано актом недобросовестной конкуренции не со всех Интернет-ресурсов.

В соответствии с частью 4 статьи 51 Федерального закона «О защите конкуренции», 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 силу ч. 2.5 ст. 19.5 Кодекса об административных правонарушениях, 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.

Дата обнаружения административного правонарушения – 09 февраля 2017 г.

Место совершения административного правонарушения – г. Новосибирск.

Таким образом, действия ООО «Терма» образуют состав административного правонарушения, предусмотренного ч. 2.5 ст. 19.5 Кодекса об административных правонарушениях.

В силу ч. 6 ст. 28.7 Кодекса РФ об административных правонарушениях, по окончании административного расследования составляется протокол об административном правонарушении либо выносится постановление о прекращении дела об административном правонарушении.

18.07.2017г. при составлении Протокола об административном правонарушении, директором ООО «Терма», <...>, в Протоколе указаны возражения, в соответствии с которыми <...> не согласен с вменяемым правонарушением, поскольку осмотр сайта от 09.02.2017г. произведен, по мнению <...>, с нарушением установленного порядка, а именно, не был очищен кэш браузера, что привело к отображению сохраненной страницы. ООО «Терма» Выполнило Предписание Новосибирского УФАС России, и вся информация была удалена в срок.

Данный довод Новосибирское УФАС России не принимает по следующим основаниям. Осмотр страниц, зафиксированных в Акте от 09.02.2017г. проходил с использованием Интернет браузера Internet Explorer. Для просмотра страниц, сохраненных в кэш, с браузера Internet Explorer, необходимо произвести ряд операций, а именно: во вкладке «Файл» включить параметр «Работать автономно». Данная операция не была проделана при осмотре сайтов 09.02.2017г. Осмотр проходил при подключении к сети Интернет, в связи с чем отобразилось то состояние осматриваемых страниц, которое было актуально на момент осмотра - 09.02.2017г.

Из материалов дела, следует, что у ООО «Терма» имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.
Срок давности привлечения ООО «Терма» к административной ответственности на момент вынесения настоящего постановления не истек.

Учитывая характер правонарушения, материальное положение, наличие смягчающих обстоятельств (нарушение совершено впервые), при отсутствии отягчающих обстоятельств, установленных ст.4.3 Кодека РФ об административных правонарушениях, руководствуясь ст.19.5, 23.48 Кодека РФ об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1.Признать ООО «Терма» (ОГРН 1155476003605, дата внесения записи о создании юридического лица: 21.01.2015 г., ИНН 5403001302, юридический адрес: 630088, г. Новосибирск, ул. Петухова, д. 17, корп. 3, оф. 113) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч.2.5 ст. 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2.Применить к ООО «Терма» меру ответственности в виде административного штрафа в размере 100 000 (ста тысяч) рублей.