

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу №05-01ак/2015

об административном правонарушении

«26» марта 2015 года

г. Калуга

Заместитель руководителя Калужского УФАС России /...../, рассмотрев протокол об административном правонарушении по делу №05-01ак/2015 от 17.03.2015 г., составленный в отношении должностного лица ИП /...../ (год и место рождения: 06.09.1985г., г. Калуга; проживающего по адресу: г. Калуга, ул. Никитина, д. 58, кв. 30), и другие материалы дела №05-01ак/2015 об административном правонарушении, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 2 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), в отсутствие должностного лица ИП /...../, который о месте, времени и дате рассмотрения дела уведомлен надлежащим образом,

УСТАНОВИЛ:

В адрес Калужского УФАС России поступило заявление /...../ (вх. №1142э от 13.03.2014 г.), в котором он просит провести проверку по факту распространения рекламных листовок с изображением товаров, на которых присутствуют элементы олимпийской символики.

В результате проведения проверки было установлено, что ИП /...../ в период с 15.02.2014 г. по 04.03.2014 г. проводилась «промо» акция в целях привлечения внимания к продукции, реализуемой в магазине «КомпьютерМаркет». «Промо» акция проводилась ежедневно с 10 часов 00 минут до 19 часов 00 минут по адресам: г. Калуга, ул. Театральная, д. 4А; г. Калуга, ул. Рылеева, д. 38. При проведении указанной «промо» акции производилась раздача рекламных листовок, с изображением продукции, реализуемой ИП /...../ в магазине «КомпьютерМаркет», а именно компьютерной техники. На упомянутых листовках в

правом нижнем углу на лицевой стороне имелось изображение планшетного компьютера «perffeo», на экране которого присутствуют элементы олимпийской символики, в частности изображения пяти переплетенных колец, а также талисманов XXII Олимпийских зимних игр 2014 года, проводимых в г. Сочи, а именно: Леопард, Белый Мишка и Зайка. Также данные изображения фигурировали в официальной группе социальной сети «ВКонтакте» (http://vk.com/photo-41840067_323448662).

По результатам рассмотрения представленной информации на основании приказа Калужского УФАС России от 13.03.2014 № 61 возбуждено дело № 05-84к/2014 по признакам нарушения ИП /...../ части 2 статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции» (недобросовестная конкуренция).

По результатам полного и всестороннего рассмотрения дела, Комиссией Калужского УФАС России установлено следующее.

ИП /...../ (далее также Ответчик) зарегистрирован в качестве индивидуального предпринимателя, что подтверждается свидетельством о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя - № 310402701200042, дата выдачи - 12 января 2010 года.

Ответчиком по собственной инициативе, собственными силами, для проведения «промо» акции были изготовлены рекламные листовки с изображением продукции, реализуемой им в магазине «КомпьютерМаркет», на которых присутствуют элементы олимпийской символики, без заключения соответствующего договора с Международным олимпийским комитетом и (или) Международным паралимпийским комитетом или уполномоченными ими организациями.

Из объяснений ИП /...../ следует, что вышеуказанные рекламные листовки, на которых присутствуют элементы олимпийской символики, в частности изображения пяти переплетенных колец, а также талисманов XXII Олимпийских зимних игр 2014 года, проводимых в г. Сочи, а именно: Леопард, Белый Мишка и Зайка были произведены по инициативе его маркетолога. В настоящее время, указанное нарушение устранено, рекламные листовки изъяты из оборота, информация из официальной группы социальной сети «ВКонтакте» удалена. Также ИП /...../ отметил, что вину в совершении нарушения, предусмотренного частью 2 статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции» признает в полном объеме.

Ознакомившись с полученными доказательствами, объяснениями сторон и иными материалами дела, Комиссия по рассмотрению данного дела решила, что действия ИП /...../ по использованию олимпийской символики без заключения соответствующего договора с Международным олимпийским комитетом и (или) Международным паралимпийским комитетом или уполномоченными ими организациями, являются актом недобросовестной конкуренции по следующим основаниям.

Отношения, возникающие в связи с правовой охраной и использованием товарных знаков, знаков обслуживания и наименований мест происхождения товаров, с 01.01.2008 регулируются частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ).

В соответствии с положениями статьи 1477 ГК РФ на товарный знак, то есть

обозначение, служащее для индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей, признается исключительное право, удостоверяемое свидетельством на товарный знак.

В статье 1479 ГК РФ предусмотрено, что на территории Российской Федерации действует исключительное право на товарный знак, зарегистрированный федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности, а также в других случаях, предусмотренных международным договором Российской Федерации.

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 силу статьи 1484 ГК РФ правообладатель может распоряжаться исключительным правом на товарный знак. Согласно статье 1515 ГК РФ товары, этикетки, упаковки товаров, на которых незаконно размещены товарный знак или сходное с ним до степени смешения обозначение, являются контрафактными. Факт использования ИП /...../ в целях привлечения внимания к продукции, реализуемой им в магазине «КомпьютерМаркет» в официальной группе социальной сети «ВКонтакте», а также на рекламных листовках с нанесенной на них олимпийской символики, правообладателями которой являются АНО «Оргкомитет «Сочи 2014» и Международный олимпийский комитет, подтвержден материалами дела.

Согласно статье 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 возникнет вероятность смешения.

В силу статей 1480, 1484 ГК РФ, правовая охрана товарного знака в Российской Федерации предоставляется на основании его государственной регистрации; владелец товарного знака имеет исключительное право пользоваться и распоряжаться товарным знаком, а также запрещать его использование другими лицами.

Использованием товарного знака является его размещение 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; при выполнении работ, оказании услуг; на документации, связанной с введением товаров в гражданский оборот; в предложениях о продаже товаров, о выполнении работ, об оказании услуг, а также в объявлениях, на вывесках и в рекламе; в сети «Интернет», в том числе в доменном имени и при других способах адресации.

Из смысла статей 1484, 1515 ГК РФ следует, что нарушением исключительного права правообладателя (незаконным использованием товарного знака) является использование без разрешения правообладателя в гражданском обороте на территории Российской Федерации товарного знака или сходного с ним до

степени смешения обозначения в отношении товаров, для индивидуализации которых товарный знак зарегистрирован, или однородных товаров.

В соответствии со статьей 7 Федерального закона от 01.12.2007г. № 310-ФЗ «Об организации и о проведении XXII Олимпийских зимних игр и XI Паралимпийских зимних игр 2014 года в городе Сочи, развитии города Сочи как горноклиматического курорта и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее - закон № 310-ФЗ) для целей названной статьи под олимпийской символикой понимаются наименования "Олимпийский", "Олимпиада", "Сочи 2014", "Olympic", "Olympian", "Olympiad", "Olympic Winter Games", "Olympic Games", "Sochi - 2014" и образованные на их основе слова и словосочетания, а также олимпийские символы: огонь, факел, флаг, гимн, девиз, эмблемы и символы предыдущих Олимпийских игр, к олимпийской символике и паралимпийской символике относятся также произведения изобразительного искусства, музыкальные, литературные и иные произведения, содержащие олимпийскую символику и (или) паралимпийскую символику или ее элементы и предназначенные для обозначения Олимпийских игр и (или) Паралимпийских игр (часть 1).

Согласно части 2 статьи 7 закона № 310-ФЗ, использование олимпийской символики и (или) паралимпийской символики, в том числе для обозначения юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, производимых ими товаров, выполняемых работ, оказываемых услуг (в фирменных наименованиях, коммерческих обозначениях, товарных знаках, знаках обслуживания, наименованиях мест происхождения товаров) и иным способом, если такое использование создает представление о принадлежности указанных лиц к Олимпийским играм и Паралимпийским играм, допускается только при условии заключения соответствующего договора с Международным олимпийским комитетом и (или) Международным паралимпийским комитетом или уполномоченными ими организациями.

Частью 3 статьи 7 закона № 310-ФЗ установлено, что использование олимпийской символики и (или) паралимпийской символики с нарушением вышеприведенных требований части 2 статьи 7 закона № 310-ФЗ признается незаконным.

Кроме того, согласно статье 8 Закона № 310-ФЗ признаются недобросовестной конкуренцией и влекут наступление последствий, предусмотренных антимонопольным законодательством Российской Федерации продажа, обмен или иное введение в оборот товара, если при этом незаконно использовались олимпийская символика и (или) паралимпийская символика.

Доказательств передачи Автономной некоммерческой организацией «Организационный комитет XXII Олимпийских зимних игр и XI Паралимпийских зимних игр 2014г. в г. Сочи» прав Ответчику на использование олимпийской символики в деле не имеется. Более того, материалами дела подтверждается, что Международный олимпийский комитет, являющийся правообладателем товарных знаков по международным сертификатам №№788585, 1 026 243, не имеет заключенных с /...../ договоров, предоставляющих право использования товарных знаков правообладателя.

В силу пункта 1 части 1 статьи 1 ФЗ «О защите конкуренции», целью настоящего Закона является предупреждение и пресечение монополистической деятельности

и недобросовестной конкуренции.

Согласно части 4 статьи 15 Конституции Российской Федерации общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации являются составной частью ее правовой системы. Если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем предусмотренные законом, то применяются правила международного договора.

В соответствии с пунктом 9 статьи 4 Закона 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 добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

Из указанного определения следует, что для признания действий недобросовестной конкуренцией одновременно должны выполняться несколько условий, а именно:

- действия должны совершаться хозяйствующим субъектом;
- действия должны быть направленными на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности;
- действия должны противоречить положениям законодательства, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости;
- действия причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам-конкурентам либо нанести вред их деловой репутации.

В соответствии с пунктом 5 статьи 4 Закона о защите конкуренции хозяйствующий субъект - коммерческая организация, некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход, индивидуальный предприниматель, иное физическое лицо, не зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя, но осуществляющее профессиональную деятельность, приносящую доход, в соответствии с федеральными законами на основании государственной регистрации и (или) лицензии, а также в силу членства в саморегулируемой организации.

Под направленностью действий хозяйствующего субъекта на получение преимущества в предпринимательской деятельности понимается их объективная способность получить субъекту такие преимущества. При этом сами преимущества означают такое превосходство над конкурентами, которое позволяет увеличить размер получаемой прибыли по отношению к уровню прибыли при воздержании от указанных действий, то есть действия хозяйствующего субъекта могут считаться направленными на получение преимуществ, если они позволяют хозяйствующему субъекту увеличить получаемую прибыль либо предотвратить ее неизбежное снижение.

Последним признаком недобросовестной конкуренции, указанным в ее определении, является причинение вреда другому хозяйствующему субъекту — конкуренту. Такой вред может выражаться в убытках, которые терпит конкурент, или в ущербе его деловой репутации. В соответствии со статьей 15 Гражданского кодекса РФ под убытками кроме реального ущерба понимаются также неполученные доходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено (упущенная выгода). При этом в обоих случаях для признания действий хозяйствующего субъекта недобросовестной конкуренцией достаточно лишь возможности наступления таких последствий, и доказательств реального вреда не требуется.

В соответствии со статьей 4 ФЗ «О защите конкуренции» под недобросовестной конкуренцией понимаются любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

Частью 2 статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции» не допускается недобросовестная конкуренция, связанная с приобретением и использованием исключительного права на средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ или услуг.

Часть 2 статьи 34 Конституции Российской Федерации прямо запрещает экономическую деятельность, направленную на монополизацию и недобросовестную конкуренцию.

Таким образом, действия ИП /...../ связанные с незаконным использованием олимпийской символики были признаны комиссией недобросовестной конкуренцией, то есть нарушением части 2 статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции».

Частью 2 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) предусмотрена ответственность за недобросовестную конкуренцию, выразившуюся во введении в оборот товара с незаконным использованием результатов интеллектуальной деятельности и приравненных к ним средств индивидуализации юридического лица, средств индивидуализации продукции, работ, услуг

Таким образом, устанавливается событие административного правонарушения, выразившееся в проведении «промо» акции в целях привлечения внимания к продукции, реализуемой в магазине «КомпьютерМаркет» в виде распространения листовок, содержащих олимпийскую символику, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 2 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Местом совершения административного правонарушения является место распространения листовок, содержащих олимпийскую символику, т.е. магазины «КомпьютерМаркет», расположенные по адресам: г. Калуга, ул. Театральная, д.4А, и г. Калуга, ул. Рылеева, д. 38., а так же в официальной группе социальной сети «ВКонтакте», расположенной по адресу http://vk.com/photo-41840067_323448662 в

сети интернет.

Временем административного правонарушения является период распространения листовок, содержащих олимпийскую символику, т.е. период с 15 февраля 2014 года по 04 марта 2014 года.

Исходя из вышеизложенного, действия ИП /...../, по проведению «промо» акции в целях привлечения внимания к продукции, реализуемой в магазине «КомпьютерМаркет» в виде распространения листовок, содержащих олимпийскую символику, образуют состав административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 2 статьи 14.33 КоАП РФ.

Согласно свидетельству о государственной регистрации физического лица в качестве индивидуального предпринимателя /...../ приобрел статус индивидуального предпринимателя 12.01.2010 г., ОГРН 310402701200042.

Согласно ст. 2.4. КоАП РФ лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, совершившие административные правонарушения, несут административную ответственность как должностные лица.

Таким образом, устанавливается субъект административного правонарушения – ИП /...../.

Исходя из вышеизложенного, действия ИП /...../, по проведению «промо» акции в целях привлечения внимания к продукции, реализуемой в магазине «КомпьютерМаркет» в виде распространения листовок, содержащих олимпийскую символику, образуют состав административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 2 статьи 14.33 КоАП РФ.

Факт совершения административного правонарушения должностным лицом ИП /...../ подтверждается протоколом по делу № 05-01ак/2015 об административном правонарушении от 17.03.2015г., а также другими материалами дела.

Срок давности привлечения должностного лица ИП /...../ к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП за нарушение антимонопольного законодательства, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

ИП /...../ имел возможность для выполнения требований антимонопольного законодательства, однако не принял все зависящие от него меры по их соблюдению.

ИП /...../ не предвидел возможности наступления вредных последствий своих действий, хотя мог и должен был их предвидеть, соответственно, правонарушение совершено по неосторожности. Таким образом, устанавливается форма вины должностного лица – неосторожность.

С учетом характера административного правонарушения и обстоятельств дела, оснований для прекращения производства по делу по малозначительности не имеется.

Исходя из санкции части 2 статьи 14.33 КоАП РФ, совершение указанного правонарушения влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере двадцати тысяч рублей, либо дисквалификацию на срок до трех лет.

Руководствуясь частью 1 статьи 29.9, статьей 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

Привлечь /...../ к административной ответственности за совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 14.33 КоАП РФ, и назначить административное наказание в виде административного штрафа в размере: 20 000 (Двадцать тысяч) рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2. КоАП РФ административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу.

Реквизиты для уплаты штрафа:

/...../

Копию документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, надлежит направить в адрес Калужского УФАС России.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ, неуплата административного штрафа в срок, предусмотренный КоАП РФ, влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа либо административный арест на срок до пятнадцати суток.

Настоящее постановление может быть обжаловано в течение 10 суток со дня вручения или получения его копии в порядке, установленном статьями 30.1-30.3 КоАП РФ.

Заместитель руководителя

Калужского УФАС России

/...../