

21.03.2019 №2467/03-07

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу №03-07/64-18

об административном правонарушении

19 марта 2019 г. г. Ярославль

Руководитель Ярославского УФАС России Иван Геннадьевич Паутов, рассмотрев протокол по делу №03-07/64-18 об административном правонарушении от 27.12.2018, составленный начальником отдела антимонопольного контроля Ярославского УФАС России Турутиной А.А., дело №03-07/64-18 об административном правонарушении, предусмотренном частью 2 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), выразившемся в совершении обществом с ограниченной ответственностью «Дельта Принт» (далее - ООО «Дельта Принт»), <...>, недобросовестной конкуренции путем размещения на Интернет-ресурсе в российской социальной сети «ВКонтакте» «CRossprint.ru | Цифровая печать | ТЦ Аврора» <https://vk.com/rossprint76> в разделе «Наши клиенты» футболки, содержащей изображение товарного знака, сходного до степени смешения с товарным знаком FIFA, в присутствии представителя ООО «Дельта-Принт» по доверенности от 13.02.2019 <...>,

установил:

Ярославским УФАС России рассмотрено дело №03-03/20-18 о нарушении антимонопольного законодательства со стороны ООО «Дельта Принт», возбужденное по заявлению <...> (№9174 от 09.06.2018).

В ходе рассмотрения дела №03-03/20-18 установлено, что ООО «Дельта Принт», разместило на Интернет-ресурсе в российской социальной сети «ВКонтакте» «CRossprint.ru | Цифровая печать | ТЦ Аврора» <https://vk.com/rossprint76> в разделе «Наши клиенты» фотографию футболки, содержащей изображение товарного знака, сходного до степени смешения с товарным знаком FIFA. Фактические обстоятельства дела №03-03/20-18 состоят в следующем (подробнее изложены в решении по делу о нарушении антимонопольного законодательства №03-03/20-18).

В ходе рассмотрения заявления <...> (вх. № 9174 от 09.06.2018) сотрудниками Ярославского УФАС России был произведен выезд по адресу: г. Ярославль, проспект Машиностроителей, д. 9, по результатам которого составлен акт. Указанный акт был составлен в присутствии сотрудника ООО «Дельта Принт» - <...>.

В ходе осмотра сотрудниками Ярославского УФАС России установлено, что при заказе клиентами печати эмблемы FIFA на чашках, футболках и подушках ООО «Дельта Принт» осуществляется нанесение указанной эмблемы на данные предметы с дальнейшей продажей их клиенту. Эмблема FIFA приносится самостоятельно клиентами на электронном носителе. Футболки, на которые производится нанесение эмблемы FIFA, имеются у ООО «Дельта принт» в наличии.

Таким образом, Ярославским УФАС России было установлено, что ООО «Дельта Принт» незаконно использует обозначение, тождественное товарному знаку FIFA, путем его размещения на товарах (футболки, кружки, подушки, брелоки), вводимых Обществом в гражданский оборот на территории Российской Федерации, в связи с чем, в отношении Общества приказом от 26.06.2018 № 176 было возбуждено дело № 03-03/20-18.

В ходе рассмотрения дела № 03-03/20-18 сотрудниками Ярославского УФАС России был произведен осмотр публичной страницы в российской социальной сети «ВКонтакте» «CRossprint.ru | Цифровая печать | ТЦ Аврора» в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» <https://vk.com/rossprint76> (акт осмотра Интернет-сайта от 03.08.2018), в соответствии с которым зафиксировано размещение фотографии товара (приложение № 4) с использованием товарного знака FIFA в разделе «Наши клиенты».

На заседании Комиссии от 03.08.2018 коммерческий директор ООО «Дельта Принт» <...> подтвердил, что сайт, указанный в акте осмотра, принадлежит ООО «Дельта Принт» и ведется непосредственно его сотрудниками, а фотография, на которой зафиксирована продукция с использованием товарного знака FIFA, была сделана непосредственно в магазине Общества (Протокол заседания Комиссии от 03.08.2018, 16.11.2018).

Кроме того, письмом от 04.10.2018 вх. № 14346 ООО «Дельта Принт» сообщило, что сотрудником, ответственным за размещение информации на сайте <https://vk.com/rossprint76>, принадлежащем ООО «Дельта Принт», является <...>, а также приложило копию трудового договора № 18 от 01.03.2018, заключенного с указанным сотрудником.

Согласно п. 1 ст. 1068 ГК РФ юридическое лицо возмещает вред, причиненный его работником при исполнении трудовых обязанностей. Работниками признаются граждане, выполняющие работу на основании трудового договора (контракта), а также граждане, выполняющие работу по гражданско-правовому договору, если при этом они действовали или должны были действовать по заданию соответствующего юридического лица, под его контролем за безопасным ведением работ.

Поскольку использование обозначения, тождественного товарному знаку FIFA, путем его размещения на товарах (футболки, кружки, подушки, брелоки), было совершено при фактическом осуществлении работником Общества в рамках возложенной на него трудовой функции, то ООО «Дельта Принт» несет ответственность за своих сотрудников.

Согласно п. 1 ч. 1 ст. 20 Федерального закона от 07.06.2013 №108-ФЗ «О подготовке и проведении в Российской Федерации чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года, Кубка конфедераций FIFA 2017 года и внесении изменений в отдельные

законодательные акты Российской Федерации» (далее - Закон о подготовке и проведении Чемпионата мира по футболу 2018) признаются недобросовестной конкуренцией и влечет за собой наступление последствий, предусмотренных антимонопольным законодательством РФ, в том числе продажа, обмен или иное введение в оборот товаров либо выполнение работ, оказание услуг, если при этом незаконно использовались символика спортивных соревнований и обозначения, тождественные или сходные до степени смешения с символикой спортивных соревнований, либо измененная символика спортивных соревнований.

В силу ч. 1, ч. 2 ст. 17 Закона о подготовке и проведении Чемпионата мира по футболу 2018 FIFA принадлежат имущественные права, связанные с осуществлением мероприятий, включая права на использование символики спортивных соревнований, которые FIFA вправе использовать в любой форме и любым способом.

Использование указанных имущественных прав третьими лицами допускается при условии заключения соответствующего договора с FIFA или с уполномоченными организациями FIFA. Использование третьими лицами символики спортивных соревнований осуществляется в соответствии со ст. 19 Закона о подготовке и проведении Чемпионата мира по футболу 2018.

В соответствии с ч. 1 ст. 19 Закона о подготовке и проведении Чемпионата мира по футболу 2018 использование символики чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года, включая обозначения юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, производимых ими товаров, выполняемых работ, оказываемых услуг, если такое использование создает представление о принадлежности указанных лиц к FIFA или мероприятиям, об одобрении FIFA и (или) Оргкомитетом "Россия-2018" товаров, работ, услуг и (или) указывает каким-либо образом на связь указанных лиц и (или) товаров, работ, услуг с FIFA или мероприятиями, допускается только при условии заключения соответствующего договора с FIFA или уполномоченными организациями FIFA, подлежащего в установленных федеральным законом случаях государственной регистрации.

Использование символики чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года, Кубка конфедераций FIFA 2017 года, которая является объектом интеллектуальной собственности и на которую FIFA обладает исключительными правами, осуществляется в соответствии с гражданским законодательством.

Использование символики чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года, Кубка конфедераций FIFA 2017 года с нарушением требований ст. 19 Закона о подготовке и проведении Чемпионата мира по футболу 2018 признается незаконным и влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации (ч. 5 ст. 19 Закона о подготовке и проведении Чемпионата мира по футболу 2018).

Из пункта 1 статьи 1229 ГК РФ следует, что незаконным является и влечет ответственность, установленную ГК РФ, другими законами, в том числе КоАП РФ, использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации (в том числе их использование способами, предусмотренными ГК РФ), если такое использование осуществляется без согласия правообладателя.

В соответствии с пунктом 3 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 возникнет вероятность смешения.

Доказательств того, что Международной Федерацией футбольных ассоциаций (FIFA) было дано согласие ООО «Дельта Принт» на использование символики FIFA Обществом не представлено.

Согласно подпункту 1 пункта 2 статьи 1484 Гражданского кодекса Российской Федерации 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.

При этом, под иным введением в гражданский оборот понимается не только продажа, но и предложение к продаже товара, демонстрация его на выставках и ярмарках. Перечень способов введения в гражданский оборот товаров с использованием результатов интеллектуальной деятельности не является исчерпывающим.

При установлении факта введения товара в оборот следует руководствоваться правовой позицией, изложенной в определении Верховного суда Российской Федерации от 9 декабря 2015 года №304-КГ15-8874 по делу №А67-4453/2014, согласно которому не только продажа и обмен товара, но и любое иное введение в гражданский оборот товара с незаконным использованием результатов интеллектуальной деятельности является недобросовестной конкуренцией (производство, предложение к продаже, демонстрация товара на выставках и ярмарках, размещение обозначения, сходного с товарным знаком правообладателя, на интернет-сайте) может повлечь нарушение исключительных прав правообладателя, поскольку продвижение товара является неотъемлемой частью введения товара в гражданский оборот.

В соответствии с положениями статьи 10.bis Конвенции по охране промышленной собственности подлежат запрету все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента.

Частью 1 статьи 3 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции) установлено, что настоящий Федеральный закон распространяется на отношения, которые связаны с защитой конкуренции, в том числе с предупреждением и пресечением монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции, и в которых участвуют российские юридические лица и иностранные юридические лица, организации, федеральные органы исполнительной власти, органы государственной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, иные осуществляющие функции указанных органов органы или организации, а также государственные внебюджетные фонды, Центральный банк Российской Федерации, физические

лица, в том числе индивидуальные предприниматели.

В силу пункта 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции под конкуренцией понимается 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.

В соответствии с пунктом 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции под недобросовестной конкуренцией следует понимать 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.

Согласно части 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции не допускается недобросовестная конкуренция путем совершения хозяйствующим субъектом действий (бездействия), способных вызвать смешение с деятельностью хозяйствующего субъекта-конкурента либо с товарами или услугами, вводимыми хозяйствующим субъектом-конкурентом в гражданский оборот на территории Российской Федерации, в том числе незаконное использование обозначения, тождественного товарному знаку, фирменному наименованию, коммерческому обозначению, наименованию места происхождения товара хозяйствующего субъекта-конкурента либо сходного с ними до степени смешения, путем его размещения на товарах, этикетках, упаковках или использования иным образом в отношении товаров, которые продаются либо иным образом вводятся в гражданский оборот на территории Российской Федерации, а также путем его использования в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет", включая размещение в доменном имени и при других способах адресации.

Таким образом, действия хозяйствующего субъекта по размещению на интернет-странице <https://vk.com/rossprint76> футболки, содержащей изображение товарного знака, сходного до степени смешения с товарным знаком хозяйствующего субъекта-конкурента, является самостоятельным элементом объективной стороны нарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции.

Для квалификации деяния в качестве недобросовестной конкуренции необходимо, чтобы хозяйствующие субъекты являлись конкурентами, то есть находились в одном сегменте товарного рынка и действия лица, совершившего данное деяние, противоречили законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости, а также чтобы совершенные действия причинили или реально могли причинить убытки либо нанести ущерб деловой репутации другого хозяйствующего субъекта-конкурента.

Конечным итогом действий хозяйствующего субъекта должно являться получение преимущества, занятие более выгодного положения на соответствующем товарном рынке по отношению к конкурентам.

Как установлено антимонопольным органом, рынок по реализации продукции с

использованием товарного знака FIFA является конкурентным. Вместе с тем, действия ООО «Дельта Принт» по незаконному использованию обозначения, тождественного товарному знаку FIFA, путем его размещения на товарах (футболки, кружки, подушки, брелоки), вводимых Обществом в гражданский оборот на территории Российской Федерации, направлены на повышение потребительского интереса к продукции Общества и перераспределение спроса. Следовательно, вышеуказанные действия ООО «Дельта Принт» могут привести к причинению убытков хозяйствующим субъектам-конкурентам, осуществляющим деятельность на данном рынке услуг.

Решением Комиссии Ярославского УФАС России по делу №03-03/20-18 от 23 ноября 2018 г. (изготовлено в полном объеме 7 декабря 2018 г.) ООО «Дельта Принт» признано нарушившим антимонопольное законодательство, а именно часть 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Согласно части 2 статьи 14.33 Кодекса об административных правонарушениях Российской Федерации, 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; на юридических лиц - от одной сотой до пятнадцати сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено правонарушение, но не менее ста тысяч рублей.

На основании изложенного, должностное лицо Ярославского УФАС России делает вывод, что ООО «Дельта Принт» совершило административное правонарушение, предусмотренное частью 2 статьи 14.33 КоАП РФ и выразившееся в недобросовестной конкуренции путем размещения на Интернет-ресурсе в российской социальной сети «ВКонтакте» «CRossprint.ru | Цифровая печать | ТЦ Аврора» <https://vk.com/rossprint76> в разделе «Наши клиенты» футболки, содержащей изображение товарного знака, сходного до степени смешения с товарным знаком FIFA.

Рассмотрев ходатайство ООО «Дельта Принт» об отложении рассмотрения дела №03-07/64-18 до вступления в законную силу решения суда по заявлению ООО «Дельта Принт» о признании незаконным и отмене решения Ярославского УФАС России по делу №03-03/20-18 о нарушении антимонопольного законодательства, должностное лицо Ярославского УФАС России приняло решение об отказе в его удовлетворении ввиду следующего. Пунктом 1 части 7 статьи 29.7 КоАП РФ предусмотрен исчерпывающий перечень оснований, в связи с которыми должностное лицо принимает решение об отложении рассмотрения дела. Отложение рассмотрения дела об административном правонарушении по указанному Вами обстоятельству КоАП РФ не предусмотрено.

В соответствии с п. 1 примечания к ст. 14.31 КоАП РФ для целей применения настоящей главы выручка от реализации товаров (работ, услуг) определяется в соответствии со статьями 248 и 249 Налогового кодекса Российской Федерации, а расходы на приобретение товаров (работ, услуг) определяются в соответствии со статьями 254 и 268 Налогового кодекса Российской Федерации.

При назначении административного наказания за совершение административного правонарушения, предусмотренного настоящей статьей либо статьей 14.31.2 или 14.33 настоящего Кодекса, в отношении юридического лица учитываются обстоятельства, смягчающие административную ответственность, предусмотренные пунктами 2 - 7 части 1 статьи 4.2 настоящего Кодекса (п. 2 примечания к ст. 14.31 КоАП РФ).

Согласно п. 3 примечания к ст. 14.31 КоАП РФ при назначении административного наказания за совершение административного правонарушения, предусмотренного настоящей статьей либо статьей 14.31.2 или 14.33 настоящего Кодекса, в отношении юридического лица учитываются обстоятельства, отягчающие административную ответственность, предусмотренные пунктами 1 и 2 части 1 статьи 4.3 настоящего Кодекса, а также следующие обстоятельства, отягчающие административную ответственность:

1) совершение длящегося административного правонарушения, продолжительность которого превышает один год;

2) причинение в результате совершения административного правонарушения ущерба гражданам, организациям или государству в размере более одного миллиона рублей либо извлечение в результате совершения административного правонарушения дохода в размере более пяти миллионов рублей;

- 1. совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 7 статьи 19.8 настоящего Кодекса, если за это административное правонарушение лицо уже подверглось административному наказанию, по которому не истек срок, предусмотренный статьей 4.6 настоящего Кодекса. Данное обстоятельство может быть применено только к тому административному правонарушению, в рамках дела о котором были истребованы сведения (информация), необходимые для расчета размера административного штрафа.

За совершение административного правонарушения, предусмотренного настоящей статьей либо статьей 14.31.2, 14.32 или 14.33 настоящего Кодекса, при отсутствии обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность, административный штраф налагается на юридическое лицо в размере суммы минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и половины разности максимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения. При наличии обстоятельств, предусмотренных пунктами 5 и 6 части 1 статьи 4.2 настоящего Кодекса, административный штраф налагается на юридическое лицо в размере суммы минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения. При наличии обстоятельств, смягчающих административную ответственность, за исключением обстоятельств, предусмотренных пунктами 5 и 6 части 1 статьи 4.2 настоящего Кодекса, размер административного штрафа, налагаемого на юридическое лицо, подлежит уменьшению за каждое такое обстоятельство на одну восьмую разности максимального размера административного штрафа, предусмотренного за

совершение данного административного правонарушения, и минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения. При наличии обстоятельств, отягчающих административную ответственность, размер административного штрафа, налагаемого на юридическое лицо, подлежит увеличению за каждое такое обстоятельство на одну восьмую разности максимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения (п. 4 примечания к ст. 14.31 КоАП РФ).

Письмом от 22.02.2019 (вх. №1529 от 22.02.2019) ООО «Дельта Принт» сообщило антимонопольному органу об отсутствии полученной выручки на рынке по реализации продукции с использованием товарного знака FIFA за период с 2017 гг.

Обстоятельств, смягчающих административную ответственность, и обстоятельств, отягчающих ответственность, не установлено.

В связи с вышеуказанным в рассматриваемом случае подлежит наложению штраф в размере суммы минимального размера административного штрафа, предусмотренного санкцией ч. 2 ст. 14.33 КоАП РФ.

При назначении административного наказания ООО «Дельта Принт» учитывается характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение лица.

Место совершения административного правонарушения – Ярославская область.

Время совершения административного правонарушения – 2018 год.

Руководствуясь статьей 4.1, 14.33, 23.48 пунктом 1 части 1 статьи 29.9 КоАП РФ, руководитель Ярославского УФАС России Паутов И.Г.,

ПОСТАНОВИЛ:

привлечь общество с ограниченной ответственностью «Дельта Принт», <...>, к административной ответственности за совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 14.33 КоАП РФ, выразившегося в недобросовестной конкуренции путем размещения на Интернет-ресурсе в российской социальной сети «ВКонтакте» «CRossprint.ru | Цифровая печать | ТЦ Аврора» <https://vk.com/rossprint76> в разделе «Наши клиенты» футболки, содержащей изображение товарного знака, сходного до степени смешения с товарным знаком FIFA, **в виде административного штрафа в размере 100 000 рублей (сто тысяч рублей 00 копеек).**

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.

УИН 16160032200001572020

Штраф за нарушение антимонопольного законодательства должен быть

перечислен в доход федерального бюджета по коду 16111602010016000140

Получатель: ИНН 7604009440 КПП 760401001

ОКТМО 78 701 000

УФК МФ РФ по Ярославской области

Банк получателя: Отделение Ярославль г. Ярославль

БИК 047888001

р/сч 40101810700000010010

в полях 104, 105 платежного документа необходимо указать код бюджетной классификации и ОКТМО.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП РФ сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

Копию документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление (факс 8 (4852) 32-93-71).

Согласно части 1 статьи 20.25 Кодекса неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного штрафа.

В соответствии с частью 7 статьи 21 Федерального закона от 02.10.2007 № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве» постановление о наложении штрафа может быть предъявлено к исполнению в течение 2-х лет со дня его вступления в законную силу.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и статьей 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

Руководитель