

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу об административном правонарушении

01 августа 2019 года

№ 039/04/14.33-498/2019

г. Калининград

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Калининградской области (далее – Калининградское УФАС России, Управление) – Г (г. Калининград, ул. Барнаульская, 4), рассмотрев протокол и другие материалы дела об административном правонарушении № 039/04/14.33-498/2019, возбужденного ведущим специалистом-экспертом правового отдела Калининградского УФАС России – К 15.07.2019, по признакам совершения административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ), в отношении

Общества с ограниченной ответственностью «Град Плюс»

(236023, Калининградская обл., г. Калининград, ул. Красная, д. 82, кв. 2;

ИНН 3906331053, ОГРН 1143926025946)

в отсутствие законного представителя лица, привлекаемого к административной ответственности,

УСТАНОВИЛ:

В Калининградское УФАС России 23.11.2018 поступило заявление АО «ПлэйТудэй СНГ» (далее – Заявитель) об использовании на конструкции магазина, принадлежащего ООО «Град Плюс» (далее – Общество), расположенного в торговом центре «Экватор» расположенном по адресу: г. Калининград, ул. Генерала Челнокова, 11, товарного знака «play day», сходного до степени смешения с товарным знаком, принадлежащего Заявителю.

По результатам рассмотрения жалобы, решением Комиссии от 24.05.2019 № 039/01/14.6-106/2019 Общество признано нарушившим пункт 1 статьи 14.6, Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

По итогам административного расследования 23.07.2019 в отсутствие надлежаще уведомленного законного представителя, составлен протокол об административном правонарушении по факту совершения Обществом административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.33 КоАП РФ. Вместе с этим, Обществом представлены истребуемые определением от 15.07.2019 документы (сведения) в установленный срок.

Определением должностного лица Калининградского УФАС России от 23.07.2019 рассмотрение дела об административном правонарушении № 039/04/14.33-498/2019 назначено на 01.08.2019 в 15 часов 00 минут.

Копии указанных протокола и определения о назначении дела к рассмотрению направлены на электронный адрес по указанному в направленном 22.07.2019 заявлении и заказным почтовым отправлением с уведомлением по адресу местонахождения Общества.

Общество надлежащим образом уведомлено о времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении. Законный представитель не явился, Общество защитника не направило. Дело рассмотрено в отсутствие законного представителя лица, привлекаемого к административной ответственности.

Обществом направлено ходатайство, согласно которому просит принять во внимание на то, что Общество привлекается к административной ответственности впервые, правонарушение совершено без умысла, в связи с чем просит назначить минимальный штраф, предусмотренный за совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.33 КоАП РФ.

Изучив протокол и материалы дела об административном правонарушении № 039/04/14.33-498/2019, нахожу вину ООО «Град Плюс» в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.33 КоАП РФ, выразившегося использовав обозначение, сходное до степени смешения с товарным знаком Заявителя, установленной и доказанной, исходя при этом из следующего.

Согласно определению, содержащемуся в статье 1477 ГК РФ, товарный знак и знак обслуживания – это зарегистрированные в установленном порядке обозначения, служащие для индивидуализации товаров, выполняемых работ или оказываемых услуг, юридическими лицами либо индивидуальными предпринимателями.

Товарный знак может быть выполнен в виде слова, слогана, рисунка, этикетки и т.д. и может быть использован для размещения на товарах, на этикетках, упаковках этих товаров, фирменных бланках, вывесках, рекламных материалах. Лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака.

Правообладатель товарного знака может распоряжаться исключительным правом на товарный знак. 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. Товары, этикетки, упаковки товаров, на которых незаконно размещены товарный знак или сходное с ним до степени смешения обозначение, являются контрафактными. Таким образом, лицо, незаконно использующее чужой товарный знак, несёт ответственность в соответствии с действующим законодательством.

Установлено, что акционерное общество «Плэйтудэй СНГ» является правообладателем товарного знака «play Today»; соответствующее право зарегистрировано в Государственном реестре товарных знаков, что подтверждается свидетельством о регистрации товарного знака № 483825 от 29.03.2013.

Согласно справке, представленной Федеральной службой по интеллектуальной

собственности, обозначение «play day» является сходным до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 483825 (правообладатель АО «Плэйтудэй СНГ»), поскольку ассоциируется с ним в целом в силу фонетического и графического сходства словесных элементов «play day» / «play Today».

В силу пункта 1 статьи 1484 ГК РФ исключительное право использования товарного знака принадлежит лицу, на имя которого соответствующий товарный знак зарегистрирован (правообладателю).

Правообладатель товарного знака может предоставить другому лицу права использования товарного знака путём заключения лицензионного договора. Заключение лицензионного договора на товарный знак не влечет за собой переход исключительного права к лицензиату. Лицензионный договор на товарный знак подлежит обязательной регистрации в Федеральной службе по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам «Роспатент».

Лицензионный договор на использование товарного знака «play Today» между Заявителем и Ответчиком не заключался.

В период до сентября 2018 года Обществом использовалось обозначение «play day», сходное до степени смешения с товарным знаком «play Today», а в настоящее время на рекламной конструкции используется обозначение «kids day». При этом в соответствии с частью 3 статьи 1484 ГК 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.

Основным видом деятельности Заявителя является оптово-розничная торговля детской одежды торговых марок PlayToday и S"cool! Между Заявителем и ИП Карпович П.П. заключен договор коммерческой концессии, в соответствии с которым на территории Калининградской области по адресу 236022, Калининградская область, г. Калининград, ул. Театральная, д. 30 был открыт магазин, в котором осуществляется розничная торговля детской одежды под товарным знаком «play Today». Согласно сведениям ЕГРЮЛ, основным видом деятельности ИП Карпович П.П. является «Торговля розничная одеждой в специализированных магазинах» (код ОКВЭД 47.71), основным видом деятельности Общества – «Торговля розничная прочими товарами в специализированных магазинах» (код ОКВЭД 47.7).

Таким образом, Заявитель и Общество осуществляют деятельность на одном товарном рынке и являются хозяйствующими субъектами — конкурентами на розничном рынке торговли детской одеждой на территории Калининградской области. При этом вышеуказанные действия Общества привели к возникновению у Заявителя убытков в данной сфере.

В силу пункта 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.

В соответствии с частью 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, 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.

Объективную сторону нарушений, предусмотренных положениями частью 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции, образуют действия, приводящие к формированию у покупателя искаженного представления об отношении товара и его продавца к зарегистрированному товарному знаку. Использование каким-либо хозяйствующим субъектом обозначения, сходного до степени смешения либо идентичного широко известному товарному знаку, может обеспечить получение им необоснованного преимущества в предпринимательской деятельности за счет повышенного интереса потребителей к соответствующим товарам, к ним относящимся. Действия таких лиц по созданию ложного представления о причастности товара и хозяйствующего субъекта – продавца товара в качестве агента, лицензиата, официального поставщика товаров, либо в любом ином качестве, предоставляют указанным хозяйствующим субъектам ничем не обоснованные преимущества в осуществлении предпринимательской деятельности в первую очередь перед хозяйствующими субъектами - участниками того же рынка, которые во исполнение нормативных требований воздерживаются от совершения подобных действий без надлежащих правовых оснований. При этом действия нарушителя вводят потребителей в заблуждение, создавая впечатление о причастности продавца к соответствующим товарному знаку, что, в свою очередь, влечет перераспределение потребительского спроса к продукции нарушителя и не может не сказаться на доходах хозяйствующих субъектов- конкурентов.

Таким образом, ООО «Град Плюс», использовав обозначение, сходное до степени смешения с товарным знаком Заявителя, нарушило часть 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции.

Указанное нарушение, исходя из материалов дела, было обнаружено заявителем 15.08.2018, согласно представленному фото чека.

Место совершения административного правонарушения: г. Калининград, ул. Генерала Челнокова, 11, ТЦ «Экватор».

Время совершения административного правонарушения: 15.08.2018.

По итогам рассмотрения дела № 039/04/14.33-498/2019 обстоятельств, смягчающих административную ответственность, предусмотренных статьей 4.2 КоАП РФ, не

выявлено.

Обстоятельств, смягчающих административную ответственность, предусмотренных статьей 4.3 КоАП РФ, не выявлено.

Согласно статьи 2.9 КоАП РФ при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченное решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности. Оценка деяния на предмет выявления его малозначительности – прерогатива правоприменителя, который при ее осуществлении не может руководствоваться произвольными подходами. При применении конкретной нормы, закрепленной в статье 2.9 КоАП РФ и прямо не предусматривающей критерии оценки следует, прежде всего, принимать во внимание принципы и цели юридической ответственности. Обязателен комплексный анализ конкретной нормы в системном единстве с иными положениями законодательства, а также влияние допущенных нарушений на состояние общества.

Таким образом, малозначительность правонарушения может иметь место лишь при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям.

Существенная угроза охраняемым общественным отношениям может выражаться не только в наступлении каких-либо материальных последствий правонарушения, но и в пренебрежительном отношении лица, привлеченного к административной ответственности, к исполнению своих обязанностей.

Наступление последствий или их отсутствие, с учетом формального состава административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.33 КоАП РФ, правового значения не имеют.

Учитывая объект противоправного посягательства, характер совершенных действий и другие обстоятельства, характеризующие противоправность деяния, прихожу к выводу о том, что допущенное ООО «Град Плюс» правонарушение не может быть признано малозначительным. Иное противоречило бы одному из важнейших принципов законодательства – неотвратимости наказания за совершенное правонарушение, что провоцирует правонарушителя на пренебрежительное отношение к Закону и дальнейшее совершение аналогичных правонарушений.

Учитывая вышеизложенное, считаю необходимым назначить ООО «Град Плюс» административный штраф в размере 100 000 (сто тысяч) рублей.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьей 23.48, частью 1 статьи 29.9 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать **Общества с ограниченной ответственностью «Град Плюс»** (236023, Калининградская обл., г. Калининград, ул. Красная, д. 82, кв. 2; ИНН 3906331053, ОГРН 1143926025946) **ВИНОВНЫМ** в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи

14.33 КоАП РФ.

2. Назначить ООО «Град Плюс» наказание в виде административного штрафа в размере **100 000 (сто тысяч) рублей.**

Заместитель руководителя

Г

Отметка о вручении (направлении) копии постановления согласно статье 29.11 КоАП РФ

В соответствии с подпунктом 3 частью 1 статьи 30.1 и статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении, совершенном юридическим лицом или лицом, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, обжалуется в арбитражный суд в соответствии с арбитражным процессуальным законодательством.

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.

На основании части 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 либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.

Частью 5 статьи 32.2 КоАП РФ предусмотрено, что при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, по истечении срока, указанного в части 1 настоящей статьи, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют соответствующие материалы судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном Федеральным законодательством.

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 15 суток.