

Заявителю:

ООО «ИталКонсалт»

....

Ответчику:

ООО «Торговый дом «Оксиджен»

.....

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу

об административном правонарушении № 023/04/14.33-6274/2023

18 января 2024 г.

г. Краснодар

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю (Краснодарского УФАС России), рассмотрев материалы дела об административном правонарушении № 023/04/14.33-6274/2023, возбужденного в отношении ООО «Торговый дом «Оксиджен» (юридический адрес: 350031, Краснодарский Край, г. Краснодар, п Березовый, строение м, ОГРН: 1132311000326; ИНН: 2311153250) протоколом Краснодарского УФАС России от 07.12.2023 г. об административном правонарушении по ч. 2 ст. 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) по факту нарушения требований п. 1 ст. 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции», выразившиеся в использовании обозначения «Эндосфера» на сайте www.avito.ru, сходного до степени смешения с товарными знаками Заявителя по свидетельствам № 652134, № 654906 «Эндосфератерапия», «Эндосфера», правообладателем которого является Заявитель, установленному решением по делу № 023/01/14.6-5705/2022,

в отсутствие представителя потерпевшего надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела № 023/04/14.33-6274/2023 – ООО «ИталКонсалт»;

в отсутствие надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела № 023/04/14.33-6274/2023 лица, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении – ООО «Торговый дом «Оксиджен»,

УСТАНОВИЛ:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю поступило направленное прокуратурой Западного административного округа г. Краснодара заявление ООО «ИталКонсалт» (далее - «Заявитель») (вх. № 13985/22 от 25.08.2022 г.), а также перенаправленное ФАС России заявление (вх. № 17076/22 от 19.09.2022 г.) о признаках недобросовестной конкуренции в действиях ООО «Торговый дом «Оксиджен» при использовании обозначения «Эндосфера» на сайте, сходного до степени смешения с товарными знаками, правообладателем которых является Заявитель.

По данному факту приказом врио руководителя Краснодарского УФАС России от 25.11.2022 г. № 133/22 в отношении ООО «Торговый дом «Оксиджен» было возбуждено дело по признакам нарушения п.1 ст.14.6 Федерального закона «О защите конкуренции».

Определением Краснодарского УФАС России от 09.12.2022 г. о назначении дела № 023/01/14.6-5705/2022 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению, дело было назначено к рассмотрению на 28.02.2023 г. в 11-00.

Определением Краснодарского УФАС России от 28.02.2023 г. об отложении рассмотрения дела № 023/01/14.6-5705/2022 рассмотрение дела было назначено на 15.05.2023 в 11-00.

Определением Краснодарского УФАС России от 15.05.2023 г. об отложении рассмотрения дела № 023/01/14.6-5705/2022 рассмотрение дела было назначено на 30.06.2023 г. в 11.00 часов.

В связи с вынесением заключения об обстоятельствах дела, определением Краснодарского УФАС России от 30.06.2023 г. об отложении рассмотрения дела № 023/01/14.6-5705/2022, рассмотрение дела было назначено на 07.08.2023 г. в 15-00 часов.

В соответствии с п.1.3 Порядка проведения анализа по делам, возбужденным по признакам нарушения статей 14.1-14.8 Федерального закона «О защите конкуренции», анализ состояния конкуренции на товарном рынке проводился с особенностями, установленными п.10.6 настоящего порядка.

Факт недобросовестной конкуренции выявлен ООО «ИталКонсалт» в июле 2022 г.

Согласно ОК 029 – 2014 Общероссийскому классификатору видов экономической деятельности, утвержденному Приказом Росстандарта от 31.01.2014 № 14 – ст. деятельность оптовой и розничной торговли медицинских изделий относится к следующему разделу:

- разделу G «Торговля оптовая», классификационные группы: ОКВЭД: 46.18.1 «Деятельность агентов, специализирующихся на оптовой торговле фармацевтической продукцией, изделиями, применяемыми в медицинских целях, парфюмерными и косметическими товарами, включая мыло, и чистящими средствами».

Учитывая вышеизложенное, а также цель проведения анализа товарного рынка, продуктовые границы рынка определены как оптовая и розничная торговля медицинскими изделиями.

Географическими границами товарного рынка определены границы территории, в котором действует хозяйствующий субъект, являющийся объектом антимонопольного контроля.

ООО «ИталКонсалт» и ООО «Торговый дом «Оксиджен» являются хозяйствующими субъектами-конкурентами, поскольку осуществляют деятельность на одном товарном рынке на территории Российской Федерации.

Решение Комиссии Краснодарского УФАС России по делу № 023/01/14.6-5705/2022 вступило в законную силу 08.09.2023 г.

Согласно ч. 1.2 ст. 28.1 КоАП РФ поводом к возбуждению дел об административных правонарушениях, предусмотренных статьями 14.9, 14.31, 14.31.1 -14.33 КоАП РФ, является принятие комиссией антимонопольного органа решения, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации.

По данному факту материалы дела № 023/01/14.6-2983/2023 были переданы уполномоченному должностному лицу для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном ч. 2 ст. 14.33 КоАП РФ.

Нарушение антимонопольного законодательства выразилось в следующем.

Из обращения Заявителя следует, что Общество с ограниченной ответственностью «ИталКонсалт» является правообладателем следующих зарегистрированных в России товарных знаков: № 652134, который представляет собой словесное обозначение «Эндосфератерапия; № 654906, который представляет собой словесное обозначение «Эндосфера». Кроме того, Заявитель является обладателем исключительной лицензии на международную регистрацию № 1313536, предоставленную Правообладателем международной регистрации по договору РД0278521 от 05.12.2018 года. Международная регистрация представляет собой комбинированное обозначение «endOSPHERES THERAPY».

Также в заявлении указано, что Общество с ограниченной ответственностью «ИталКонсалт» является официальным представителем и дистрибьютором аппаратов итальянской компании Fenix S.r.l. на территории Российской Федерации (wo 1313536). Аппараты компрессионной микровибрации Endospheres Therapy (Эндосфера терапия) являются устройствами медицинского назначения и зарегистрированы как медицинское изделие в Государственном реестре медицинских изделий: регистрационный номер РЗН 2016/3863.

ООО «Италконсалт» является юридическим лицом, созданным 16.07.2007 года в соответствии с законодательством РФ, и осуществляет в том числе деятельность по реализации техники, инструментов и оборудования медицинского назначения, а именно: аппарат компрессионной микровибрации (аппаратный массаж) под товарными знаками «Endospheres Therapy», «Endospheres». Данный факт подтверждается интернет-сайтом заявителя А также представленными договорами поставки оборудования.

Заявителю стало известно, что ООО «Торговый дом «Оксиджен» с помощью интернет-сервиса для размещения объявлений о товарах «Авито» предлагает к продаже оборудование для аппаратного массажа используя для его индивидуализации товарные знаки заявителя, а также сходные до степени смешения с ними обозначения. Данный факт подтверждается скриншотами объявления и переписки с продавцом с помощью приложения на телефоне «Avito».

Вышеуказанные обстоятельства, включая варианты объявлений продавца с использованием товарных знаков Заявителя, использование сходного до степени смешения обозначения в спецификации к договору, свидетельствуют о недобросовестной конкуренции со стороны «Торговый дом «Оксиджен» в виде создания смешения с деятельностью Заявителя путем незаконного использования обозначения сходного до степени смешения с товарным знаком Заявителя (ст. 14.6 ФЗ «О защите конкуренции»).

Заявителем в ходе переписки посредством электронной почты с ООО «Торговый дом «Оксиджен» были получены договор поставки и спецификация. В спецификации к договору, фигурирует следующее название Cellussculpt Endostherapy, являющийся по мнению ООО «Италконсалт» сходным до степени смешения с товарным знаком Заявителя «Endospheres therapy»

Вышеуказанные обстоятельства, по мнению Заявителя, свидетельствуют о недобросовестной конкуренции со стороны «Торговый дом «Оксиджен» в виде создания смешения с деятельностью ООО «Италконсалт» путем незаконного использования обозначения сходного до степени смешения с товарным знаком Заявителя (ст. 14.6 ФЗ «О защите конкуренции»).

Краснодарским УФАС России в адрес Заявителя был направлен запрос (исх. № ТО/11126/22 от 23.09.2022 г.) с целью получения следующих документов и информации:

- доказательства введения в оборот ООО «ИталКонсалт» аппарата компрессионной микровибрации с обозначением «Эндосфератерапия» товарный знак № 652134 и обозначением «Эндосфера» (товарный знак № 654906) (договоры купли-продажи (1-2), сайт и т.д.) (с документальным подтверждением и указанием дат);

- сведения о письменном обращении Заявителя к ООО «Торговый дом «Оксиджен» с требованием о прекращении осуществления действий, связанных с распространением вышеуказанного аппарата;

- список постоянных покупателей (в случае наличия таковых), которым заявитель поставляет вышеуказанный аппарат;

- сведения о имеющихся судебных спорах между ООО «ИталКонсалт» и ООО «Торговый дом «Оксиджен».

ООО «Италконсалт» представило договор поставки № 01/A018 от 26.12.2017 г., акт приема-передачи, а также товарную накладную (от 05.02.2018 г.) к вышеуказанному договору, а также иные договоры поставки вышеуказанного оборудования.

В соответствии с п. 1.1 вышеуказанного договора, стороны договариваются, что в течение срока действия договора Поставщик (ООО «ИталКонсалт») обязуется продать, а Покупатель обязуется приобрести оборудование – аппарат компрессионной микровибрации (Endospheres) торговой марки AK Sensor (для тела), производства компании Fenix Group, Италия согласно Спецификации.

Также Заявителем представлены пояснения (вх. № 20904/22 от 19.10.2022 г.), в которых указано, что Заявитель не обращался к ООО «Торговый дом «Оксиджен» с требованием о прекращении осуществления действий, связанных с распространением вышеуказанного аппарата. Между ООО «ИталКонсалт» и ООО «Торговый дом «Оксиджен» на данный момент и до обращения в антимонопольные органы судебные споры отсутствовали.

Краснодарским УФАС России в адрес Федеральной службы по интеллектуальной собственности был направлен запрос с целью получения письменной консультации по вопросу о наличии либо отсутствии сходства до степени смешения обозначения «Эндосфера» Ответчика – ООО «Торговый дом «Оксиджен» с товарными знаками Заявителя «Эндосфератерапия»; «Эндосфера» (№ 652134; 654906).

19.10.2022 г. (вх. № 20903/22) в Краснодарское УФАС России поступило письмо ФГБУ «Федеральный институт промышленной собственности (исх. № 41-152969-12 от 12.10.2022 г.) с приложением справки.

Согласно справке, представленной ФИПС, в результате проведенного исследования установлено следующее.

ФГБУ «Федеральный институт промышленной собственности» проведено исследование на предмет степени сходства обозначения «Эндосфера», используемого ООО «Торговый дом «Оксиджен» с товарными знаками по свидетельствам №№ 652134; 654906.

Исходя из материалов запроса обозначение, идентифицируемое на изображении 1 (обозначение «Эндосфера», используемое ООО «Торговый дом «Оксиджен»), используется в отношении товара - «аппарат, используемый в области косметологии, в том числе аппарат для лимфодренажного массажа, для лечения и профилактики целлюлита, лечения липедемы, липодистрофии, липолимфедемы, повышения упругости и эластичности кожи путем стимуляции коллагена», который является однородным товарам 10 класса Международной классификации товаров и услуг «аппараты для микрошлифовки кожи; вибромассажеры; приборы для косметического массажа; приборы для массажа; мониторы для измерения содержания жира

в организме; мониторы состава тела; аппараты диагностические для медицинских целей», для индивидуализации которых, в том числе зарегистрированы товарные знаки по свидетельствам №№ 652134, 654906.

В результате проведенного исследования установлено, что обозначение «Эндосфера», является сходным с товарным знаком по свидетельству № 654906 поскольку ассоциируется с ним в целом в силу фонетического тождества словесных элементов «Эндосфера», при этом товар, в отношении которого используется указанное обозначение, и товары, в отношении которых зарегистрирован товарный знак по свидетельству № 654906, являются однородными, в связи с чем имеются основания для вывода о смешении обозначений.

Обозначение «Эндосфера», является сходным с товарным знаком по свидетельству № 652134 поскольку ассоциируется с ним в целом в силу фонетического сходства словесных элементов «Эндосфера» и «Эндосфератерапия», при этом товар, в отношении которого используется указанное обозначение, и товары, в отношении которых зарегистрирован товарный знак по свидетельству № 652134, являются однородными, в связи с чем имеются основания для вывода о смешении обозначений.

Краснодарским УФАС России в адрес ООО «Торговый дом «Оксиджен» был направлен запрос (исх. № ТО/11125/22 от 23.09.2022 г.) с целью получения следующих документов и информации:

- письменные пояснения, относительно использования обозначения «Эндосфера» на сайте www.avito.ru, сходного до степени смешения с обозначением Заявителя «Эндосфератерапия» товарный знак № 652134 и обозначением «Эндосфера» (товарный знак № 654906);
- доказательства введения в оборот аппарата компрессионной микровибрации с обозначением «Эндосфера» (договоры купли-продажи (1-2), сайт и т.д.) (с документальным подтверждением и указанием дат);
- сведения о приобретении вышеуказанного аппарата, с указанием лиц, поставивших товар (договоры поставки, товарные накладные, чеки и т.п.);
- регистрационное удостоверение на медицинское изделие (аппарата компрессионной микровибрации «Эндосфера»), зарегистрированное в Государственном реестре медицинских изделий.

В соответствии с отчетом об отслеживании отправления с почтовым идентификатором 80101076228711, статус «Возврат отправителю из-за истечения срока хранения» от 28.10.2022 г.

Краснодарским УФАС России в адрес ООО «Торговый дом «Оксиджен» был повторно направлен запрос (исх. № ТО/14386/22 от 27.10.2022 г.).

Кроме того, запрос антимонопольного органа в адрес ООО «Торговый дом «Оксиджен» был направлен и по адресу электронной почты: sale@oxy-aqua.com.

Ответа на вышеуказанный запрос также не последовало.

В соответствии со статьей 10.bis (Недобросовестная конкуренция) Конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883 г. (2) актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах.

Согласно п. 9 ст. 4 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135 - ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции») недобросовестной конкуренцией являются 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.

Для квалификации действий хозяйствующего субъекта как акта недобросовестной конкуренции необходимо наличие всех перечисленных признаков. В случае отсутствия хотя бы одного из вышеуказанных признаков действия хозяйствующего субъекта не могут быть квалифицированы как недобросовестной конкуренция.

В соответствии с п. 5 ст. 4 Федерального 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.

В соответствии с пунктом 1 статьи 1229 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) гражданин или юридическое лицо, обладающие исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (правообладатель), вправе использовать такой результат или такое средство по своему усмотрению любым не противоречащим закону способом.

Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности, если указанным Кодексом не предусмотрено иное.

Согласно пункту 1 статьи 1484 ГК РФ лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака в соответствии со статьей 1229 того же Кодекса любым не противоречащим закону способом (исключительное право на товарный знак), в том числе способами, указанными в пункте 2 данной статьи.

При этом, 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 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 8 доменном имени и при других способах адресации (пункт 2 названной статьи).

В силу пункта 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. Запрет на использование в гражданском обороте обозначения, тождественного или сходного до степени смешения с зарегистрированным товарным знаком, действует во всех случаях, за исключением предоставления правообладателем соответствующего разрешения любым способом, не запрещенным законом и не противоречащим существу исключительного права на товарный знак.

Как разъяснено в пункте 154 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 23.04.2019 г. № 10 «О применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации», в силу пункта 1 статьи 1484 ГК РФ исключительное право использования товарного знака принадлежит лицу, на имя которого соответствующий товарный знак зарегистрирован (правообладателю).

Согласно п.1 ст.14.6 Федерального 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.

Согласно части 2 статьи 14.33 КоАП РФ 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, действия ООО «Торговый дом «Оксиджен» (ОПГН: 1132311000326; ИНН: 2311153250; адрес: 350031, Краснодарский Край, г. Краснодар, п. Березовый, строение м), выразившихся в использовании обозначения «Эндосфера» на сайте www.avito.ru, сходного до степени смешения с товарными знаками Заявителя по свидетельствам № 652134, № 654906 «Эндосфератерапия», «Эндосфера» являются недобросовестной конкуренцией и нарушают требования п. 1 ст. 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции» и образуют состав административного правонарушения, предусмотренного ч. 2 ст. 14.33 КоАП РФ.

На основании вышеизложенного ООО «Торговый дом «Оксиджен» Краснодарским УФАС России было направлено уведомление о составлении протокола об административном правонарушении по ч. 2 ст. 14.33 КоАП РФ и составление протокола назначено на 07.12.2023 г. в 11:00 (исх. № ТО/27034/23 от 15.09.2023 г.).

В соответствии с отчетом об отслеживании отправлений с почтовым идентификатором 80095188505450, отправление возвращено из-за истечения срока хранения 28.09.2023г.

Согласно п. 63, 67 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 N 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» по смыслу пункта 1 статьи 165.1 ГК РФ юридически значимое сообщение, адресованное гражданину, должно быть направлено по адресу его регистрации по месту жительства или пребывания либо по адресу, который гражданин указал сам (например, в тексте договора), либо его представителю (пункт 1 статьи 165.1 ГК РФ).

При этом необходимо учитывать, что гражданин, индивидуальный предприниматель или юридическое лицо несут риск последствий неполучения юридически значимых сообщений, доставленных по адресам, перечисленным в абзацах первом и втором настоящего пункта, а также риск отсутствия по указанным адресам своего представителя. Гражданин, сообщивший кредиторам, а также другим лицам сведения об ином месте своего жительства, несет риск вызванных этим последствий (пункт 1 статьи 20 ГК РФ). Сообщения, доставленные по названным адресам, считаются полученными, даже если соответствующее лицо фактически не проживает (не находится) по указанному адресу.

Бремя доказывания факта направления (осуществления) сообщения и его доставки адресату лежит на лице, направившем сообщение.

Юридически значимое сообщение считается доставленным и в тех случаях, если оно

поступило лицу, которому оно направлено, но по обстоятельствам, зависящим от него, не было ему вручено или адресат не ознакомился с ним (пункт 1 статьи 165.1 ГК РФ). Например, сообщение считается доставленным, если адресат уклонился от получения корреспонденции в отделении связи, в связи с чем она была возвращена по истечении срока хранения.

Субъект административного правонарушения – ООО «Торговый дом «Оксиджен».

Субъективная сторона: лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения требований законодательства, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Объектом вменяемого административного правонарушения является установленный порядок осуществления государственного надзора в сфере конкуренции хозяйствующих субъектов.

Объективная сторона административного правонарушения состоит в нарушении ООО «Торговый дом «Оксиджен» требований п. 1 ст. 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции».

Место совершения правонарушения – сеть Интернет, сайт www.avito.ru.

Дата и время – 08.09.2023 г. (дата вынесения решения в полном объеме).

07.12.2023 г. Краснодарским УФАС России в отношении ООО «Торговый дом «Оксиджен» был составлен протокол об административном правонарушении № 023/04/14.33-6274/2023, а также определение о назначении времени и места рассмотрения дела об административном правонарушении.

В связи с отсутствием надлежащего уведомления лица о дате, времени и месте рассмотрения дела № 023/04/14.33-6274/2023, у Краснодарского УФАС России отсутствовала возможность рассмотреть дело об административном правонарушении в пятнадцатидневный срок, установленный ч. 1 ст. 29.6 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

На основании изложенного, Краснодарским УФАС России был продлен срока рассмотрения дела № 023/04/14.33-6274/2023 до 20.01.2027 г., а рассмотрение дело отложено на 18.01.2024 г. в 11 часов 30 минут.

Определение о продлении срока рассмотрения дела об административном правонарушении, а также определение об отложении рассмотрения дела об административном правонарушении были направлены по юридическому адресу: 350031, Краснодарский Край, г. Краснодар, п Березовый, строение м, ОГРН: 1132311000326; ИНН: 2311153250).

В соответствии с отчетом об отслеживании отправления с почтовым идентификатором 80103391932663 срок хранения отправления истек 12.01.2024 г.

Согласно п. 63, 67 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 N 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» по смыслу пункта 1 статьи 165.1 ГК РФ юридически значимое сообщение, адресованное гражданину, должно быть направлено по адресу его регистрации по месту жительства или пребывания либо по адресу, который гражданин указал сам (например, в тексте договора), либо его представителю (пункт 1 статьи 165.1 ГК РФ).

При этом необходимо учитывать, что гражданин, индивидуальный предприниматель или юридическое лицо несут риск последствий неполучения юридически значимых сообщений, доставленных по адресам, перечисленным в абзацах первом и втором настоящего пункта, а также риск отсутствия по указанным адресам своего представителя. Гражданин, сообщивший кредиторам, а также другим лицам сведения об ином месте своего жительства, несет риск вызванных этим последствий (пункт 1 статьи 20 ГК РФ). Сообщения, доставленные по названным

адресам, считаются полученными, даже если соответствующее лицо фактически не проживает (не находится) по указанному адресу.

Бремя доказывания факта направления (осуществления) сообщения и его доставки адресату лежит на лице, направившем сообщение.

Юридически значимое сообщение считается доставленным и в тех случаях, если оно поступило лицу, которому оно направлено, но по обстоятельствам, зависящим от него, не было ему вручено или адресат не ознакомился с ним (пункт 1 статьи 165.1 ГК РФ). Например, сообщение считается доставленным, если адресат уклонился от получения корреспонденции в отделении связи, в связи с чем она была возвращена по истечении срока хранения.

Согласно ч. 2 ст. 14.33 КоАП РФ, 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.

Таким образом, действия ООО «Торговый дом «Оксиджен», в использовании обозначения «Эндосфера» на сайте www.avito.ru, сходного до степени смешения с товарными знаками Заявителя по свидетельствам № 652134, № 654906 «Эндосфератерапия», «Эндосфера», правообладателем которого является Заявитель, являются недобросовестной конкуренцией, нарушают требования п. 1 ст. 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции» и образуют состав административного правонарушения по ч. 2 ст. 14.33 КоАП РФ.

Краснодарским УФАС России определением об отложении рассмотрения дела об административном правонарушении № 023/04/14.33-6274/2023 (исх. № ТО/37357/23 от 22.12.2023 г.) была запрошена надлежащим образом заверенная копия отчета о прибыли и убытках (отчет о финансовых результатах) ООО «Торговый дом «Оксиджен» за 2021г.

ООО «Торговый дом «Оксиджен» не представило в Краснодарское УФАС России запрашиваемые сведения.

Кроме того, согласно сведениям Государственного информационного ресурса бухгалтерской (финансовой) отчетности бухгалтерский баланс и отчет о финансовых результатах ООО «Торговый дом «Оксиджен» равны нулю, в связи с чем не представляется возможным высчитать сумму минимального размера административного штрафа и половину разности максимального размера административного штрафа и минимального размера административного штрафа.

На основании вышеизложенного у Краснодарского УФАС России отсутствуют сведения о прибыли и убытках (отчет о финансовых результатах) ООО «Торговый дом «Оксиджен» за 2021г.

Таким образом, с учетом положений ч. 2 ст. 14.33 КоАП РФ, подлежит применению штраф в размере 100 000 (ста тысяч) рублей.

При рассмотрении дела № 023/04/14.33-5106/2022 Краснодарским УФАС России обстоятельств в соответствии со ст.ст. 4.2, 4.3 КоАП РФ, не установлено.

Руководствуясь ч. 2 ст. 14.33, ст.ст. 23.48, 29.9 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Привлечь ООО «Торговый дом «Оксиджен» (юридический адрес: 350031, Краснодарский Край, г. Краснодар, п Березовый, строение м, ОРГН: 1132311000326; ИНН: 2311153250) к административной ответственности по части 2 статьи 14.33 КоАП РФ и назначить административное наказание в виде штрафа в размере 100 000 (сто тысяч) рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП 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.

Штраф должен быть уплачен по следующим реквизитам:

ИНН: 2309053192 **КПП:** 231201001

Получатель УФК по Краснодарскому краю (Управление Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю)

Банк получателя ЮЖНОЕ ГУ БАНКА РОССИИ//УФК по Краснодарскому краю, г. Краснодар

номер казначейского счета: 03100643000000011800

БИК: 010349101

ЕКС: 40102810945370000010

Назначение платежа: КБК 161 1 16 01141 01 0033 140

НДС не предусмотрен

УИН: 16100500000001860560

При оплате административного штрафа в платежном поручении, в назначении платежа **необходимо обязательно указывать УИН.**

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок влечёт наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного штрафа.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд (вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в районный суд по месту рассмотрения дела) 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.

Заместитель руководителя управления

.....