

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу № 054/04/14.33-200/2023

об административном правонарушении

«03» апреля 2023 г.

г. Новосибирск

Заместитель руководителя управления – начальник отдела рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области <...> рассмотрев протокол № 054/04/14.33-200/2023 от 16.02.2023г. об административном правонарушении, и материалов административного дела в отношении ООО «Гризли Секьюрити» (115477, г.Москва, Муниципальный округ Царицыно вн.тер.г., ул.Кантемировская, д. 53, к. 1, этаж/кабинет 1/15, ОГРН: 1167847348019, дата присвоения ОГРН: 31.08.2016, ИНН: 7839070900, КПП: 772401001) по ч.2 ст. 14.33 Кодекса РФ об административных правонарушениях (далее — КоАП РФ),

в отсутствии: представителя ООО «Гризли Секьюрити» (не явился),

УСТАНОВИЛ:

В адрес Новосибирского УФАС России поступило заявление ООО «Дубльгис» (вх. № 11288 от 25.06.2021г.) о нарушении антимонопольного законодательства ООО «Гризли Секьюрити» (г. Москва, ИНН 7839070900) и ИП Петровым А.М. (<...>.

Как указывает заявитель, ООО «Дубльгис» было создано 09.07.2004 г. и является правообладателем Городского Информационного Сервиса 2ГИС (далее - «Сервис 2ГИС»), объединяющего в себе базы данных компаний и точную карту города: 2ГИС помогает найти и выбрать компанию, узнать полную информацию о ней (адрес, телефон, режим работы и другие данные), строит оптимальные маршруты для пешеходов и автомобилистов, а также содержит иную полезную для жителей города информацию.

Одним из видов деятельности ООО «Дубльгис» является создание, обновление и распространение баз данных компаний (далее - «Базы данных 2ГИС») в рамках Сервиса 2ГИС.

ООО «Дубльгис» является обладателем исключительного смежного права на Базы данных 2ГИС, элементами (информационными единицами) которых являются карточки компаний, содержащие справочную информацию о компаниях.

Ответчики (ООО «Гризли Секьюрити», <...>) в целях создания собственной базы данных осуществляют извлечение, копирование, систематизацию материалов Баз данных 2ГИС, в частности таких «граф» карточек компаний Баз данных 2ГИС как наименование компании, расширение (указание на вид деятельности), адрес,

номер телефона, сайт, страницы в социальных сетях, идентификационные номера компании и филиала компании, присвоенные ООО «Дубльгис», дополнительное описание компании (способы оплаты, средний чек и пр.), рубрики (сферы деятельности компании) и др., а также Рубрикатора 2ГИС и используют их в своей коммерческой деятельности

В частности, ООО «Дубльгис» было обнаружено использование материалов, извлеченных из Баз данных 2ГИС различных городов (проектов), на сайте в сети Интернет по адресу: <https://togo.ru>, а также в также в мобильном приложении «ToGO - Справочник организаций», распространяемом в Google Play и App Store. В том числе Ответчики предлагают к покупке франшизу на «ToGO - Справочник организаций» и заключают договоры на размещение рекламы в данном справочнике, что подтверждает коммерческое использование незаконно извлеченных материалов Баз данных 2ГИС, а также направленность действий Ответчиков на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности.

По мнению заявителя, указанное действие является нарушением запрета на недобросовестную конкуренцию, связанную с использованием результатов интеллектуальной деятельности, установленного ст. 14.5 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон «О защите конкуренции»), согласно которой не допускается недобросовестная конкуренция путем совершения хозяйствующим субъектом действий по продаже, обмену или иному введению в оборот товара, если при этом незаконно использовались результаты интеллектуальной деятельности, за исключением средств индивидуализации, принадлежащих хозяйствующему субъекту-конкуренту.

По результатам рассмотрения заявления Новосибирским УФАС России возбуждено дело № 054/01/14.5-1850/2021 о нарушении антимонопольного законодательства.

В соответствии с п.7 ст. 4 Закона «О защите конкуренции» конкуренция - 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.

Согласно п. 5 ст. 4 Закона «О защите конкуренции», хозяйствующий субъект – индивидуальный предприниматель, коммерческая организация, а также некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход.

В п. 4 ст. 4 Закона «О защите конкуренции» установлено, что товарный рынок - сфера обращения товара (в том числе товара иностранного производства), который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров (далее - определенный товар), в границах которой (в том числе географических) исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами.

Согласно пункту 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 определения понятия «недобросовестная конкуренция» следует, что для квалификации совершенных деяний в качестве акта недобросовестной конкуренции, действия конкретного лица должны выполнять **одновременно** следующие условия:

- лицо, совершившее данное деяние, обладает признаком хозяйствующего субъекта (а также наличие конкурентных отношений между хозяйствующими субъектами);
- наличие действия хозяйствующего субъекта (группы лиц);
- направленность на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности;
- противоречие действия законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости;
- совершенные действия способны причинить убытки либо нанести ущерб деловой репутации другого хозяйствующего субъекта.

Статьей 14.5 Закона «О защите конкуренции» установлен запрет на недобросовестную конкуренцию, связанную с использованием результатов интеллектуальной деятельности: не допускается недобросовестная конкуренция путем совершения хозяйствующим субъектом действий по продаже, обмену или иному введению в оборот товара, если при этом незаконно использовались результаты интеллектуальной деятельности, за исключением средств индивидуализации, принадлежащих хозяйствующему субъекту-конкуренту.

Из указанного следует, что основанием для признания действий лица, связанных с незаконным использованием результатов интеллектуальной деятельности, является направленность таких действий на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности при одновременном нарушении законодательства РФ, обычаев делового оборота, требований добропорядочности, разумности и справедливости и наличии вероятности возникновения у других хозяйствующих субъектов - конкурентов убытков или причинения вреда их деловой репутации.

К результатам интеллектуальной деятельности, подлежащих рассмотрению в форме недобросовестной конкуренции, указанной в ст. 14.5 Закона «О защите конкуренции», в соответствии с частью 1 статьи 1225 ГК РФ в том числе относятся базы данных.

Сущность исключительного права заключается в праве его владельца пользоваться и распоряжаться соответствующим объектом и корреспондирующей обязанности остальных лиц воздерживаться от его

несанкционированного использования, в том случае если санкция необходима. При этом использование может считаться санкционированным только при наличии разрешения на использование объекта исключительных прав, которое оформлено надлежащим образом.

Под незаконным использованием следует понимать несанкционированное владельцем использование объекта интеллектуальной собственности, в том случае, если такая санкция необходима.

Негативные последствия и преимущества проявляются только тогда, когда товар с незаконным использованием интеллектуальной собственности поступает в гражданский оборот. Следовательно, формой вреда в данном случае являются убытки.

Базой данных в соответствии со ст. 1260 ГК РФ является представленная в объективной форме совокупность самостоятельных материалов (статей, расчетов, нормативных актов, судебных решений и иных подобных материалов), систематизированных таким образом, чтобы эти материалы могли быть найдены и обработаны с помощью электронной вычислительной машины (ЭВМ).

Решением Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области № 054/01/14.5-1850/2021 от 04.07.2022г. ООО «Гризли Секьюрити» признано нарушившим статью ст.14.5 Федерального закона «О защите конкуренции».

Нарушение выразилось в извлечении, копировании, систематизации и использовании результатов интеллектуальной деятельности Заявителя (материалов Баз данных 2ГИС, а также Рубрикаторатора 2ГИС), в предпринимательской деятельности при введении в оборот товара - электронного справочника «ТоГо – справочник организаций», в том числе, на сайте <https://togo.ru>, мобильном приложении «ТоГо – справочник организаций».

Предписанием № 054/01/14.5-1850/2021 от 04.07.2022г. предписано прекратить нарушение ст. 14.5 Закона «О защите конкуренции», а именно - извлечение, копирование, систематизацию и использование в предпринимательской деятельности результатов интеллектуальной деятельности Заявителя: Рубрикаторатора 2ГИС, а также материалов Баз данных 2ГИС

На основании указанного Предписания ООО «Гризли Секьюрити» удалило из Общего доступа справочник электронный справочник «ТоГо – справочник организаций», а также мобильное приложение «ТоГо – справочник организаций».

В порядке ч.1 ст.198 АПК РФ граждане, организации и иные лица вправе обратиться в арбитражный суд с заявлением о признании недействительными ненормативных правовых актов, незаконными решений органов, осуществляющих публичные полномочия, должностных лиц, если полагают, что оспариваемый ненормативный правовой акт, решение не соответствуют закону или иному нормативному правовому акту и нарушают их права и законные интересы в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, незаконно возлагают на них какие-либо обязанности, создают иные препятствия для осуществления предпринимательской и иной экономической деятельности.

ООО «Гризли Секьюрити» обратилась в Арбитражный суд Новосибирской

области с заявлением о признании решения № 054/01/14.5-1850/2021 от 04.07.2022г. недействительным.

Решением Арбитражного суда Новосибирской области по делу А45-24379/2022 от 06.02.2023г. в удовлетворении заявленных ООО «Гризли Секьюрити» требований отказано.

Таким образом Решение Новосибирского УФАС России 054/01/14.5-1850/2021 от 04.07.2022г. вступило в законную силу.

В соответствии с ч. 4.1 ст. 28.2 Кодекса РФ об административных правонарушениях, в случае неявки физического лица, или законного представителя физического лица, или законного представителя юридического лица, в отношении которых ведется производство по делу об административном правонарушении, если они извещены в установленном порядке, протокол об административном правонарушении составляется в их отсутствие. Копия протокола об административном правонарушении направляется лицу, в отношении которого он составлен, в течение трех дней со дня составления указанного протокола.

Время обнаружения административного правонарушения – 27.09.2021г.

Место совершения административного правонарушения – г. Новосибирск.

Нарушение ст.14.5 ФЗ «О защите конкуренции» образует состав административного правонарушения, предусмотренного ч.2 ст.14.33 Кодекса РФ об административных правонарушениях, согласно которой, 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.

О дате, времени и месте рассмотрения дела ООО «Гризли Секьюрити» уведомлено надлежащим образом. Свою позицию, а также запрошенные документальные сведения о сумме выручки Общества от реализации товара (работы, услуги) на рынке выпуска и распространения справочных систем, предназначенных для ориентации в городе и нахождения информации о компаниях за 2020 год, ООО «Гризли секьюрити» представило 23.03.2023г.

Рассмотрев материалы дела об административном правонарушении, Новосибирское УФАС России приходит к выводу о том, что в материалах дела имеется достаточно доказательств для принятия законного, обоснованного и мотивированного решения по делу.

С учетом имеющихся в деле доказательств, Новосибирское УФАС России считает доказанным наличие в действиях общества состава административного правонарушения.

Факты нарушения удостоверяются: решением Комиссии Новосибирского УФАС России от 04.07.2022г. по делу № 054/01/14.5-1850/2021 о нарушении антимонопольного законодательства; материалами дела № 054/01/14.5-1850/2021; протоколом № 054/04/14.33-200/2023 от «16» февраля 2023 г. об административном правонарушении.

В соответствии со статьей 1.5 КоАП РФ лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

Частью 1 статьи 1.6 КоАП РФ установлено, что лицо, привлекаемое к административной ответственности, не может быть подвергнуто административному наказанию иначе как на основании и в порядке, установленных законом.

Административным правонарушением в соответствии с частью 1 статьи 2.1 КоАП РФ признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое КоАП РФ или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Как следует из диспозиции части 2 статьи 14.33 КоАП РФ, объектом правонарушения являются общественные отношения в области предпринимательской деятельности, связанные с реализацией ряда конституционных принципов, а именно единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защиты конкуренции и создания условий для эффективного функционирования товарных рынков.

Объективная сторона правонарушения выражена в незаконном получении и использовании результатов интеллектуальной деятельности Заявителя.

Объективная сторона правонарушения, совершенного ООО «Гризли секьюрити», выражается в извлечении, копировании, систематизации и использовании результатов интеллектуальной деятельности Заявителя (материалов Баз данных 2ГИС, а также Рубрикатора 2ГИС), в предпринимательской деятельности при введении в оборот товара - электронного справочника «ТоГо – справочник организаций», в том числе, на сайте <https://togo.ru>, мобильном приложении «ТоГо – справочник организаций».

Субъектом данного правонарушения является юридическое лицо – ООО «Гризли секьюрити».

Применительно к субъективной стороне необходимо принимать во внимание, что с учетом предусмотренных статьей 2 Гражданского кодекса Российской Федерации характеристик предпринимательской деятельности (осуществляется на свой риск), отсутствие вины Общества, при наличии в его действиях признаков объективной стороны правонарушения, предполагает объективную невозможность соблюдения установленных правил, необходимость принятия мер, от него не зависящих.

Доказательств принятия ООО «Гризли секьюрити», всех зависящих от него мер по

соблюдению установленных правил и норм в рамках рассмотрения настоящего дела не установлено.

В связи с этим, в деянии ООО «Гризли секьюрители» усматривается вина предусмотренная частью 2 статьи 2.1 КоАП РФ, поскольку у последнего имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых КоАП РФ предусмотрена административная ответственность, но Обществом не были предприняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

В соответствии со статьей 3.1 КоАП РФ административное наказание является установленной государством мерой ответственности за совершение административного правонарушения, целью которой является предупреждение совершения новых правонарушений как самим правонарушителем, так и другими лицами.

Согласно статье 4.1 КоАП РФ административное наказание за совершение административного правонарушения назначается в пределах, установленных законом, предусматривающим ответственность за данное административное правонарушение, в соответствии с КоАП РФ.

При назначении административного наказания юридическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Оснований, исключающих производство по делу об административном правонарушении, перечень которых установлен статьей 24.5 КоАП РФ, не установлено.

Срок давности привлечения ООО «Гризли секьюрители» к административной ответственности, установленный статьей 4.5 КоАП РФ, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

Обстоятельством, смягчающим административную ответственность, установленным пунктом 7 части 1 статьи 4.2 КоАП РФ, является добровольное исполнение до вынесения постановления по делу об административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение, предписания об устранении допущенного нарушения, выданного ему органом, осуществляющим государственный контроль (надзор) и муниципальный контроль.

Обстоятельства, отягчающие административную ответственность, предусмотренные статьей 4.3 КоАП РФ, отсутствуют.

В соответствии со статьей 2.9 КоАП РФ при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

Вместе с тем, по смыслу части 2 статьи 14.33 КоАП РФ, рассматриваемое административное правонарушение посягает на установленный нормативными правовыми актами порядок публичных общественных отношений, связанных с

защитой конкуренции.

Оценка малозначительности деяния должна соотноситься с характером и степенью общественной опасности, причинением вреда либо угрозой причинения вреда личности, обществу или государству.

Одним из отличительных признаков малозначительного правонарушения является то, что оно, при формальном наличии всех признаков состава правонарушения, само по себе, не содержит каких-либо угроз для личности, общества и государства.

Таким образом, наличие (отсутствие) существенной угрозы охраняемым общественным отношением может быть оценено только с точки зрения степени вреда (угрозы вреда), причиненного непосредственно установленному публично-правовому порядку деятельности.

Данное правонарушение не является малозначительным и посягает на общественные отношения в области предпринимательской деятельности, связанные с реализацией ряда конституционных принципов, а именно единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защиты конкуренции и создания условий для эффективного функционирования товарных рынков, в связи с чем, оснований для применения положений ст. 2.9 КоАП РФ не имеется.

22.03.2023г. ООО «Гризли секьюрити» представлено ходатайство о применении положений статьи 4.1 КоАП РФ и снижении размера назначаемого административного штрафа в размере менее минимального размера административного штрафа, предусмотренного соответствующей статьей.

При этом, ООО «Гризли секьюрити» не представлено доказательств наличия тяжелого имущественного и финансового положения, а также исключительных обстоятельств, связанных с характером совершенного административного правонарушения и его последствиями. Таким образом, в данном случае не имеется оснований для снижения размера назначаемого административного штрафа в соответствии с частью 3.2 статьи 4.1 КоАП РФ.

В соответствии с санкцией части 2 статьи 14.33 КоАП РФ, административный штраф на юридических лиц является оборотным, и определяется в зависимости от выручки от реализации товаров (работ, услуг).

В соответствии с представленным ООО «Гризли секьюрити» отчетом о финансовых результатах за 2020 год, выручка компании от реализации товара (работы, услуги) на рынке выпуска и распространения справочных систем, предназначенных для ориентации в городе и нахождения информации о компаниях за 2020 год, составила 185100 рублей. Общая сумма выручки за 2020 год, составила 1089505,82 рублей.

Согласно примечаниям к статье 14.31 КоАП РФ размер административного штрафа следует рассчитывать следующим образом:

$$ПШ = ((МаксШ - МинШ) / 2 + МинШ) - ОС;$$

ОС - смягчающее обстоятельство, $ОС = (МаксШ - МинШ) * 1/8;$

МаксШ - 15% от суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено правонарушение, то есть 27765 руб.

МинШ - 1% от суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено правонарушение, то есть 1851 руб.;

ОС: $(27765 - 1851) * 1/8 = 3239,25$ руб.;

ПШ: $(27765 - 1851) / 2 + 1851) - 3239,25 * 1 = 11568,75$ руб.

Таким образом, размер административного штрафа, рассчитанный в соответствии с частью 2 статьи 14.33 КоАП РФ, составляет **11568,75 (одиннадцать тысяч пятьсот шестьдесят восемь рублей семьдесят пять копеек).**

Полученная сумма штрафа является суммой менее ста тысяч рублей (минимально возможной сумме штрафа, установленной ч. 2 ст. 14.33 КоАП РФ).

Таким образом, применению подлежит минимально допустимая сумма штрафа, установленная ч. 2 ст. 14.33 КоАП РФ, в размере 100 000 (сто тысяч) рублей.

Учитывая характер правонарушения, наличие смягчающих обстоятельств, установленных ст. 4.2 КоАП РФ, отсутствие отягчающих обстоятельств, установленных ст. 4.3 КоАП РФ, руководствуясь статьями 14.33, 23.48 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать ООО «Гризли Секьюрити» (115477, г.Москва, Муниципальный округ Царицыно вн.тер.г., ул.Кантемировская, д. 53, к. 1, этаж/кабинет 1/15, ОГРН: 1167847348019, дата присвоения ОГРН: 31.08.2016, ИНН: 7839070900, КПП: 772401001) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 14.33 КоАП РФ.

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

Согласно 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.

Банковские реквизиты на перечисление штрафных санкций, налагаемых Новосибирским УФАС России, действующие с 01.01.2021 года: Получатель Управление Федерального казначейства по Новосибирской области (Новосибирское УФАС России л/с: 04511127040) ИНН 5405116098, КПП 540501001, Банк получателя: Сибирское ГУ Банка России//УФК по Новосибирской области г.Новосибирск, Номер счета ЕКС (ЕКС - единый казначейский счет) 40102810445370000043, Номер казначейского счета 03100643000000015100, БИК 015004950, ОКТМО 50701000, КБК 16111601141010033140 **УИН 1610050000001633572.**

назначение платежа: административный штраф за нарушение антимонопольного законодательства в сфере конкуренции на товарных рынках.

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

Постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в соответствии со статьями 30.1-30.3 КоАП РФ в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа, но не менее одной тысячи рублей, либо административный арест на срок до пятнадцати суток, либо обязательные работы на срок до пятидесяти часов.