

ПОСТАНОВЛЕНИЕ по делу № 04-5/2-4-2018

о назначении административного наказания

за нарушение антимонопольного законодательства

«14» августа 2018 года

г. Тверь

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Тверской области (далее – Тверское УФАС России) Л.В.Посохова при осуществлении государственного контроля за соблюдением антимонопольного законодательства, рассмотрев протокол об административном правонарушении в отношении должностного лица – ХХХ Общества с ограниченной ответственностью «Частная пивоварня «Афанасий» (далее - ООО «Частная пивоварня «Афанасий») ХХХ и материалы дела № 04-5/2-4-2018 об административном правонарушении, материалы дела № 04-6/1-13-2017 о нарушении пункта 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), в отсутствие ХХХ,

УСТАНОВИЛ:

Настоящее дело № 04-5/2-4-2018 об административном правонарушении и проведении административного расследования возбуждено определением от 31.05.2018, копия которого направлена по адресу государственной регистрации ООО «Частная пивоварня «Афанасий», должностным лицом которого является ХХХ. Вышеуказанное определение ХХХ получено, что подтверждается письмом от 20.06.2018, подписанным ХХХ, в котором он сообщает запрошенные определением от 31.05.2018 сведения.

Определением от 19.06.2018 ХХХ вызван для составления и подписания протокола 29.06.2018. По состоянию на 29.06.2018 имелась информация ООО «Частная пивоварня «Афанасий» (письмо от 28.06.2018) о том, что копия вышеуказанного определения получена юридическим лицом, передана секретарю ХХХ ООО «Частная пивоварня «Афанасий» ХХХ и по состоянию на 28.06.2018 находится в его приемной. Сведения об уведомлении ХХХ по месту регистрации и фактического проживания отсутствовали.

Учитывая отсутствие надлежащих сведений об уведомлении ХХХ о дате и времени составления протокола, назначенного на 29.06.2018, определением от 29.06.2018 назначена новая дата составления протокола – 20.07.2018. По состоянию на 20.07.2018 имелась информация ООО «Частная пивоварня «Афанасий» (письмо от 19.07.2018) о том, что копия вышеуказанного определения получена юридическим лицом, передана секретарю ХХХ ООО «Частная пивоварня «Афанасий» ХХХ и по состоянию на 19.07.2018 находится в его приемной. Сведения об уведомлении ХХХ по месту регистрации и фактического проживания отсутствовали.

Учитывая отсутствие сведений об уведомлении ХХХ по адресу регистрации и фактического проживания о дате и времени составления протокола, назначенного

на 20.07.2018, определением от 20.07.2018 назначена новая дата составления протокола – 30.07.2018. Копия вышеуказанного определения направлена по адресу государственной регистрации ООО «Частная пивоварня «Афанасий», должностным лицом которого является ХХХ, и получена юридическим лицом 30.07.2018. Кроме того, ХХХ уведомлен о дате, времени и месте составления протокола телеграммой по адресу регистрации и фактического проживания – Тверская область, ХХХ, который сообщен лично ХХХ письмом от 20.06.2018. Согласно информации группы доставки телеграмм телеграмма не доставлена, поскольку квартира закрыта, а адресат за телеграммой не является.

В соответствии с частью 4.1 статьи 28.2 КоАП РФ 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.

В соответствии с правовой позицией, изложенной в [постановлении](#) Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях»: несущественным является составление протокола в отсутствие лица, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении, если этому лицу было надлежащим образом сообщено о времени и месте его составления, но оно не явилось в назначенный срок и не уведомило о причинах неявки или причины неявки были признаны неуважительными (пункт 4); поскольку [КоАП](#) РФ не содержит каких-либо ограничений, связанных с таким извещением, оно в зависимости от конкретных обстоятельств дела может быть произведено с использованием любых доступных средств связи, позволяющих контролировать получение информации лицом, которому оно направлено (судебной повесткой, телеграммой, телефонограммой, факсимильной связью и т.п., посредством СМС-сообщения, в случае согласия лица на уведомление таким способом и при фиксации факта отправки и доставки СМС-извещения адресату); лицо, в отношении которого ведется производство по делу, считается извещенным о времени и месте судебного рассмотрения и в случае, когда из указанного им места жительства (регистрации) поступило сообщение об отсутствии адресата по указанному адресу, о том, что лицо фактически не проживает по этому адресу либо отказалось от получения почтового отправления, а также в случае возвращения почтового отправления с отметкой об истечении срока хранения (пункт 6).

Тверским УФАС России предприняты исчерпывающие меры для уведомления ХХХ о дате и времени составления протокола, в связи с чем, исходя из положений части 4.1 статьи 28.2 КоАП РФ имелись основания для составления протокола в отсутствие должностного лица.

ХХХ был уведомлен о месте, дате и времени рассмотрения настоящего дела 14.08.2018 телеграммой по адресу регистрации и фактического проживания – Тверская область, ХХХ, который сообщен лично ХХХ письмом от 20.06.2018. Согласно информации группы доставки телеграмм телеграмма не доставлена,

поскольку квартира закрыта, а адресат за телеграммой не является.

Кроме того, копия протокола, содержащего сведения о месте, дате и времени рассмотрения настоящего дела 14.08.2018 была направлена по адресу регистрации и фактического проживания – Тверская область, ХХХ и по месту регистрации ООО «Частная пивоварня «Афанасий», ХХХ. Копия протокола, направленная по месту регистрации ООО «Частная пивоварня «Афанасий» получена 06.08.2018.

Тверским УФАС России предприняты исчерпывающие меры для уведомления ХХХ о месте, дате и времени рассмотрения настоящего дела об административном правонарушении, в связи с чем имеются основания для рассмотрения дела в отсутствие должностного лица ХХХ.

ХХХ неоднократно разъяснены права, которыми он обладает при производстве по делу об административном правонарушении (в определении о возбуждении дела от 31.05.2018, в последующих определениях о назначении даты и времени составления протокола, в протоколе, копии которых направлялись как по адресу регистрации, так и по месту нахождения ООО «Частная пивоварня «Афанасий», ХХХ.

Тверское УФАС России решением по делу № 04-6/1-13-2017 признало нарушение статьи 14.6 Закона о защите конкуренции в действиях ООО «Частная пивоварня «Афанасий» и ООО «НИКИТИН». Резолютивная часть решения по делу № 04-6/1-13-2017 объявлена 23.11.2017, решение изготовлено в полном объеме 30.11.2017.

Решением по делу № 04-6/1-13-2017 установлено, что ООО «Частная пивоварня «Афанасий» и ООО «НИКИТИН» незаконно использовали обозначения, сходные до степени смешения с товарными знаками, правообладателем которых является Федерасьон Интернасьональ де Футбол Ассосиасьон (Международная федерация футбольных ассоциаций (FIFA), как путем их размещения на товаре – пиво «Марочное», которое продается на территории Российской Федерации, так и путем использования при проведении акции «Марочное. Болей за наших вместе с А ф а н а с и е м» вышеуказанных товарных знаков в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» с целью привлечения внимания к своей продукции.

Вышеуказанные действия нарушают запреты, установленные статьями 19 и 21 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 № 108), признаются Законом № 108 недобросовестной конкуренцией, что влечет за собой наступление последствий, предусмотренных антимонопольным законодательством Российской Федерации.

Статьей 14.6 Закона о защите конкуренции установлен запрет на недобросовестную конкуренцию 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; при этом приводится незакрытый перечень возможных составов нарушений статьи 14.6 Закона о защите конкуренции. В частности, [пунктом 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции](#) запрещены такие способные вызвать смешение действия как размещение на товарах, этикетках, упаковках или использование в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» обозначения, тождественного зарегистрированному товарному знаку, в отсутствие прав на использование таких обозначений.

Решением по делу № 04-6/1-13-2017 вышеуказанные действия ООО «Частная пивоварня «Афанасий» и ООО «НИКИТИН» признаны нарушением пункта 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции, поскольку такие действия приводят к формированию у покупателя искаженного представления об отношении товара либо его продавца к FIFA, ложного представления о причастности такого продавца и рекламодателя к мероприятиям FIFA, что в силу прямого указания [Закона](#) № 108 признается недобросовестной конкуренцией.

Вступившим в силу решением Арбитражного суда Тверской области по делу № А66-20079/2017 отказано в удовлетворении требований о признании незаконным вышеуказанного решения о нарушении антимонопольного законодательства по делу № 04-6/1-13-2017.

В соответствии с частью 1.2 статьи 28.1 КоАП РФ поводом к возбуждению дел об административных правонарушениях, предусмотренных [статьей 14.32 КоАП РФ](#), является принятие комиссией антимонопольного органа решения, которым установлен факт нарушения антимонопольного [законодательства](#) Российской Федерации.

Административная ответственность за вышеуказанные действия предусмотрена частью 2 статьи 14.33 КоАП РФ; при этом предусмотрена административная ответственность как юридических лиц, так и должностных лиц. 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.

Согласно статье 2.4 КоАП РФ административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей. При этом под должностным лицом в КоАП РФ понимается лицо, выполняющее [организационно-распорядительные](#) или [административно-хозяйственные](#) функции в государственных органах, органах местного самоуправления, государственных и муниципальных организациях, а также в Вооруженных Силах Российской Федерации, других войсках и воинских формированиях Российской Федерации. Совершившие административные правонарушения в связи с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций руководители и другие работники иных организаций, арбитражные управляющие, а также совершившие административные правонарушения, предусмотренные [статьями 9.22, 13.25, 14.24, 14.25, 14.55, 14.56, частью 3 статьи 14.57, 14.61, 14.63, 14.64, 15.17 - 15.22, 15.23.1,](#)

[15.24.1](#), [15.25](#), [15.26.1](#), [15.26.2](#), [15.29](#) - [15.31](#), [15.37](#), [15.38](#), [частью 9 статьи 19.5](#), [статьями 19.7.3](#), [19.7.12](#) настоящего Кодекса, члены советов директоров (наблюдательных советов), коллегиальных исполнительных органов (правлений, дирекций), счетных комиссий, ревизионных комиссий (ревизоры), ликвидационных комиссий юридических лиц и руководители организаций, осуществляющих полномочия единоличных исполнительных органов других организаций, физические лица, являющиеся учредителями (участниками) юридических лиц, руководители организаций, осуществляющих полномочия единоличных исполнительных органов организаций, являющихся учредителями юридических лиц, несут административную ответственность как должностные лица.

XXX является XXX ООО «Частная пивоварня «Афанасий» - должностным лицом, которое осуществляло руководство, координировало текущую деятельность ООО «Частная пивоварня «Афанасий» именно в период принятия решения о проведении акции «Марочное. Болей за наших вместе с Афанасием» с использованием при проведении вышеуказанной акции билетов на мероприятия Чемпионата мира по футболу 2018 и принимало решение о введении в оборот пива «Марочное» с нанесенными акционными наклейками о возможности выиграть билеты на мероприятия Чемпионата мира по футболу 2018. Вышеуказанное подтверждается как XXX (письмо от 20.06.2018), так и ООО «Частная пивоварня «Афанасий» (письмо от 20.06.2018, подписанное XXX).

XXX в соответствии с приказами от 16.07.2017 № 124-1-2, от 29.09.2017 № 152-1, от 25.09.2017 № 151-2 исполнял обязанности генерального директора ООО «Частная пивоварня «Афанасий» в следующие периоды: с 21.08.2017 по 01.10.2017, с 02.10.2017 по 13.10.2018, с 16.10.2017 по 18.10.2017.

Действия XXX ООО «Частная пивоварня «Афанасий» образуют событие административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 14.33 КоАП РФ.

Место совершения правонарушения – г.Тверь, дата совершения правонарушения – период с октября по ноябрь 2017 года.

В соответствии с частями 1 и 2 статьи 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое КоАП РФ или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

В соответствии со статьей 2.2 КоАП РФ административное правонарушение признается совершенным умышленно, если лицо, его совершившее, сознавало противоправный характер своего действия (бездействия), предвидело его вредные последствия и желало наступления таких последствий или сознательно их допускало либо относилось к ним безразлично. Административное правонарушение признается совершенным по неосторожности, если лицо, его совершившее, предвидело возможность наступления вредных последствий своего действия (бездействия), но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на предотвращение таких последствий либо не предвидело возможности наступления таких последствий, хотя должно было и могло их предвидеть.

В соответствии со статьей 24.1 КоАП РФ задачами производства по делу об административных правонарушениях является всестороннее, полное и объективное выяснение обстоятельств дела, разрешению его в соответствии с законом. Согласно части 1 статьи 3.1 КоАП РФ административное наказание является установленной государством мерой ответственности за совершение административного правонарушения и применяется в целях предупреждения совершения новых правонарушений как самим правонарушителем, так и другими лицами.

Административное правонарушение совершено виновно, форма вины – умысел, так как ХХХ, будучи ХХХ ОО О «Частная пивоварня «Афанасий», должностным лицом, которое осуществляло руководство, координировало текущую деятельность именно в период принятия решения о проведении акции «Марочное. Болей за наших вместе с Афанасием» с использованием при проведении вышеуказанной акции зарегистрированных товарных знаков чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», а также билетов на мероприятия чемпионата с целью привлечения внимания к своей продукции, не мог не знать, что ОО О «Частная пивоварня «Афанасий» не имеет законных оснований для использования при продвижении своей продукции вышеуказанных товарных знаков и билетов, однако, принял решение об их использовании.

В соответствии со статьей 2.9 КоАП РФ малозначительность правонарушения имеет место при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям, с учетом характера, степени общественной опасности, наличия или угрозы причинения вреда личности, обществу или государству. Квалификация правонарушения как малозначительного может иметь место только в исключительных случаях и производится с учетом положений пункта 21 постановления Пленума Верховного суда Российской Федерации от 24.03.2005 № 5 при отсутствии существенной угрозы охраняемым общественным отношениям, с учетом характера, степени общественной опасности, наличия или угрозы причинения вреда личности, обществу или государству.

Требования о недопустимости недобросовестной конкуренции, предусмотренной статьей 14.6 Закона о защите конкуренции, абсолютны, недобросовестная конкуренция недопустима вне зависимости от того, имелся ли реальный ущерб для конкуренции, либо имелась только потенциальная возможность ограничения конкуренции, сам факт совершения действий, признаваемых недобросовестной конкуренцией, нарушает публичные интересы, заключающиеся в данном случае в обеспечении честной конкурентной борьбы. Учитывая вышеизложенное, совершение действий, признаваемых недобросовестной конкуренцией, представляет существенную угрозу охраняемым общественным отношениям, в связи с чем отсутствуют основания для применения статьи 2.9 КоАП РФ.

В ходе рассмотрения настоящего дела не установлены обстоятельства, отягчающие административную ответственность, и обстоятельства, смягчающие административную ответственность.

Руководствуясь статьями частью 2 статьи 14.33, статьями 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях и частью 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать должностное лицо – ХХХ ООО «Частная пивоварня «Афанасий» ХХХ виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.
2. Наложить на ХХХ административный штраф в размере 20 000 (двадцать тысяч) рублей.

Реквизиты для перечисления штрафов за нарушение антимонопольного законодательства: ХХХ

В соответствии с п.1 ст.32.2 КоАП РФ штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу. Согласно части 5 статьи 32.2 КоАП РФ при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, по истечении 60 дней со 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. Кроме того, должностное лицо федерального органа исполнительной власти, структурного подразделения или территориального органа, а также иного государственного органа, уполномоченного осуществлять производство по делам об административных правонарушениях (за исключением судебного пристава-исполнителя), составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 настоящего Кодекса.

В соответствии со ст.30.3 и ст. 31.1 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.

Заместитель руководителя Тверского УФАС России _____ Л.В. Посохова
