

Постановление № 1 а-09/04-11-12

о наложении штрафа по делу

об административном правонарушении

«28» марта 2012 г. г. Киров

И.о. руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области <...>, рассмотрев протокол от 28.03.2012 года № 1 а, составленный <...> - ведущим специалистом-экспертом отдела финансовых рынков и рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области в отношении индивидуального предпринимателя <...> по нарушению п. 2 и п. 4 ч. 1 ст. 14 Федерального закона «О защите конкуренции» от 26.07.2006 года № 135-ФЗ,

У С Т А Н О В И Л :

В ходе рассмотрения дела № 09/04-11 по нарушению антимонопольного законодательства, возбужденного по заявлению ООО «Ваш Адрес», Комиссией Кировского УФАС России был установлен факт нарушения ИП п. 2 и п. 4 ч. 1 ст. 14 Федерального закона «О защите конкуренции» № 135-ФЗ от 26.07.2006 года, выразившийся в совершении недобросовестных действий по отношению к конкуренту на рынке оказания риэлтерских услуг (услуги, связанные с операциями с недвижимостью) путем незаконного использования для своего агентства недвижимости коммерческого обозначения «Агентство недвижимости Адрес», сходного до степени смешения с коммерческим обозначением «Ваш Адрес недвижимость», принадлежащим ООО «Ваш Адрес», что может ввести в заблуждение потребителей в отношении характера, способа и места производства, потребительских свойств, качества и количества товара или в отношении его производителей.

Решение вступило в силу с момента изготовления его в полном объеме – 05 декабря 2011 года. В установленный статьей 198 АПК РФ срок (3 месяца), решение и выданное на его основе предписание обжаловано не было.

Нарушение заключается в следующем:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Кировской области 14.07.2011 года поступило заявление от ООО «Ваш Адрес» о том, что в действиях ИП содержатся признаки нарушения п. 2, п. 4 ч.1 ст. 14 ФЗ «О защите конкуренции».

Как стало известно заявителю, начиная с мая 2011 года, ИП<>..... использует в своей деятельности коммерческое обозначение «Агентство недвижимости «Адрес», в том числе посредством размещения рекламы в СМИ. Указанное

коммерческое обозначение является сходным до степени смешения с обозначением «Ваш Адрес недвижимость», правообладателем которого является ООО «Ваш Адрес». Использование подобного обозначения способно ввести потребителей в заблуждение относительно лица, оказывающего риэлтерские услуги.

Учитывая тот факт, что в действиях ИП <...> содержались признаки нарушения п. 2 и п. 4 ст. 14 Федерального закона «О защите конкуренции» не допускающих недобросовестную конкуренцию, в том числе: введение в заблуждение в отношении характера, способа и места производства, потребительских свойств, качества и количества товара или в отношении его производителей, а также продажу, обмен или иное введение в оборот товара, если при этом незаконно использовались результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ, услуг, в отношении указанного хозяйствующего субъекта было возбуждено производство по делу.

ООО «Ваш Адрес» зарегистрировано в качестве юридического лица 01.10.1998 и оказывает посреднические услуги, связанные с недвижимым имуществом (риэлтерские услуги). В соответствии с представленными документами данное Общество с марта 2008 года использует в своей деятельности различными способами (реклама, визитки) коммерческое обозначение «Ваш Адрес недвижимость». Указанное обозначение стало известным и узнаваемым в пределах города Кирова.

<...> зарегистрирован в качестве индивидуального предпринимателя 12.02.1997 и также как заявитель оказывает посреднические услуги, связанные с недвижимым имуществом (риэлтерские услуги). Начиная с мая 2011 года, ИП <...> стал использовать различными способами в своей деятельности коммерческое обозначение «Агентство недвижимости «Адрес», в том числе посредством размещения рекламы в СМИ «Народные страницы».

Таким образом, оба хозяйствующих субъекта: ООО «Ваш Адрес» и ИП <...> являются конкурентами в географических границах города Кирова с аналогичным видом деятельности – предоставление посреднических услуг, связанных с недвижимым имуществом (риэлтерские услуги).

При этом второй хозяйствующий субъект, использует сходное до степени смешения коммерческое обозначение, принадлежащее лицу, у которого исключительное право пользования возникло ранее, что может ввести в заблуждение потребителей и привести к смешению двух субъектов предпринимательской деятельности.

Факт сходства до степени смешения коммерческих обозначений «Ваш Адрес недвижимость» и «Агентство недвижимости «Адрес» подтверждается справкой, подготовленной специалистами ФГУ ФИПС Роспатента в ответ на запрос Кировского УФАС России. Оценка степени сходства словесных обозначений проводилась с учетом подхода, изложенного в пункте 14.4.2.2. Правил составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания, утвержденных приказом Роспатента от 05.03.2003 № 32, применяемых при экспертизе обозначений, заявленных на государственную регистрацию в качестве товарных знаков.

По результатам сравнительного анализа специалистами был сделан вывод о том, что коммерческое обозначение «Агентство недвижимости Адрес» может быть признано сходным до степени смешения с коммерческим обозначением «Ваш Адрес недвижимость», поскольку ассоциируется с ним в целом в силу их семантического сходства, в этой связи, вероятно возможность введения потребителя в заблуждение относительно лица, оказывающего риэлтерские услуги, при использовании этих коммерческих обозначений.

Однако, сходства до степени смешения не установлено при проведении сравнительного анализа между коммерческим обозначением «Агентство недвижимости Адрес» и фирменным наименованием ООО «Ваш Адрес».

Применительно к основным понятиям Закона о защите конкуренции, конкуренция – это 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. При этом товарный рынок – это сфера обращения товара, который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров, в границах которой исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности потребитель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами.

При условии наличия конкурентных отношений, не допускается недобросовестная конкуренция (ч. 1 ст. 14 Федерального закона «О защите конкуренции») в том числе: продажа, обмен или иное введение в оборот товара, если при этом незаконно использовались результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ, услуг, а так же введение в заблуждение в отношении характера, способа и места производства, потребительских свойств, качества и количества товара или в отношении его производителей.

В соответствии с п. 9 ст. 4 вышеуказанного закона недобросовестной конкуренцией признаются 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.

Таким образом, при рассмотрении дела о недобросовестной конкуренции антимонопольным органом оценивались признаки, одновременное наличие которых позволило бы считать действия хозяйствующего субъекта недобросовестной конкуренцией, а именно:

- наличие конкурентных отношений;

Как подтверждается материалами дела и не отрицается сторонами, оба хозяйствующих субъекта являются конкурентами на рынке предоставления посреднических услуг, связанных с недвижимым имуществом (риэлтерские услуги) в географических границах города Кирова.

- действия юридического лица причинили или могли причинить убытки конкурентам либо нанесли или могли нанести вред их деловой репутации;

При этом Закон о защите конкуренции не освобождает от ответственности хозяйствующий субъект, если его действия могли нанести тот или иной ущерб конкуренту, но по причинам, абсолютно от него не зависящим, не сказались отрицательно на его состоянии дел.

Норма Закона предусматривает, что продажа, обмен или иное введение в оборот товара, если при этом незаконно использовались результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ, услуг, а так же введение в заблуждение в отношении характера, способа и места производства, потребительских свойств, качества и количества товара или в отношении его производителей, являются одной из форм недобросовестной конкуренции уже в том случае, когда возникает угроза причинения убытков хозяйствующему субъекту либо нанесению ущерба его деловой репутации.

В данном случае, использование хозяйствующим субъектом коммерческого обозначения сходного до степени смешения с коммерческим обозначением другого хозяйствующего субъекта, который уже длительное время работает на конкурентном рынке, может нанести вред деловой репутации и причинить убытки последнему. Это может произойти как в связи с потерей клиентов, что ведет к уменьшению прибыли, так и при недобросовестном ведении своего бизнеса другим субъектом предпринимательской деятельности.

- своими действиями хозяйствующий субъект нарушил соответствующие нормы российского законодательства, сложившиеся обычаи делового оборота, требования добропорядочности, разумности и справедливости;

В случае если хозяйствующий субъект осуществляет предпринимательскую деятельность строго в рамках закона, отсутствуют основания для поднятия вопроса о наличии недобросовестной конкуренции в его действиях.

В соответствии с ч. 1 ст. 1538 Гражданского кодекса РФ юридические лица и индивидуальные предприниматели, осуществляющие предпринимательскую деятельность, могут использовать для индивидуализации принадлежащих им торговых, промышленных и других предприятий коммерческие обозначения, не являющиеся фирменными наименованиями и не подлежащие обязательному включению в учредительные документы и единый государственный реестр юридических лиц. При этом ч. 2 ст. 1539 ГК РФ не допускает использование коммерческого обозначения, способного ввести в заблуждение относительно принадлежности предприятия определенному лицу, в частности обозначения, сходного до степени смешения с фирменным наименованием, товарным знаком или защищенным исключительным правом коммерческим обозначением, принадлежащим другому лицу, у которого соответствующее исключительное право возникло ранее.

Таким образом, действия ИП Ч<....>, связанные с использованием для индивидуализации своего агентства недвижимости коммерческого обозначения, сходного до степени смешения с коммерческим обозначением другого лица, противоречат нормам Гражданского кодекса РФ.

Кроме того, ни обычаи делового оборота, ни требования добропорядочности, разумности и справедливости не предполагают использовать хозяйствующим субъектом сходное до степени смешения коммерческое обозначение, исключительные права на которое у другого лица возникли ранее.

- конечным итогом действий хозяйствующего субъекта должно являться получение преимущества, занятие более выгодного положения на соответствующем товарном рынке по отношению к конкуренту;

Цель любой предпринимательской деятельности - систематическое получение прибыли от продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг. В условиях конкуренции это возможно лишь при наличии качеств, дающих предпринимателю перевес над своими конкурентами – это лучшая организация предпринимательской деятельности, предвидение спроса на те, или иные товары, меньшие издержки и цены, лучшее качество продукции, что является законными средствами получения обоснованных преимуществ. Действия же направленные на получение необоснованных (незаконных) преимуществ, могут быть признаны недобросовестной конкуренцией.

Как было указано выше, оба хозяйствующих субъекта осуществляют деятельность на одном товарном рынке и являются конкурентами.

ООО «Ваш Адрес» давно действует на рынке риэлтерских услуг в географических границах города Кирова, и как пояснила законный представитель Общества, приобрело положительную деловую репутацию, сформировав позитивное мнение потребителей.

Таким образом, при использовании ИП<>., начиная с мая 2011 года, для своего агентства недвижимости коммерческого обозначения «Агентство недвижимости Адрес», сходного до степени смешения с коммерческим обозначением «Ваш Адрес недвижимость», принадлежащим ООО «Ваш Адрес», возникает реальная угроза смешения хозяйствующих субъектов - конкурентов.

Согласно положениям статьи 10.bis Конвенции по охране промышленной собственности (Париж, 20.03.1883) актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах. В частности, подлежат запрету:

1) все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента;

2) ложные утверждения при осуществлении коммерческой деятельности, способные дискредитировать предприятие, продукты или промышленную или торговую деятельность конкурента;

3) указания или утверждения, использование которых при осуществлении коммерческой деятельности может ввести общественность в заблуждение относительно характера, способа изготовления, свойств, пригодности к применению или количества товаров.

По смыслу приведенных нормативных положений актом недобросовестной

конкуренции могут быть признаны различные действия противоправного характера. При этом правовое значение имеет не просто сходство тех или иных материальных объектов, используемых в хозяйственной деятельности, а сходство до степени смешения в отношении предприятия (производителя, распространителя товаров), самих товаров и торговой деятельности конкурента. В связи с этим опасным для целей правового регулирования является введение потребителя в заблуждение, возникновение у него неоправданных ассоциаций с конкретным субъектом хозяйственной деятельности и его продукцией на определенном товарном рынке, в условиях конкурентной среды.

В силу требований статьи 14 Закона N 135-ФЗ установлен запрет на недобросовестную конкуренцию. Не допускается недобросовестная конкуренция, в том числе продажа, обмен или иное введение в оборот товара, если при этом незаконно использовались результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ, услуг (пункт 4 части 1), а так же введение в заблуждение в отношении характера, способа и места производства, потребительских свойств, качества и количества товара или в отношении его производителей (пункт 2 части 1).

Таким образом, действия ИП<...> связанные с использованием для индивидуализации своего агентства недвижимости коммерческого обозначения «Агентство недвижимости Адрес», являющегося сходным до степени смешения с коммерческим обозначением «Ваш Адрес недвижимость», соответствуют всем признакам, указанным в п. 9 ст. 4 Федерального закона «О защите конкуренции» и являются актом недобросовестной конкуренции.

Нарушение антимонопольного законодательства произошло по вине ИП <...> что подтверждается имеющимися материалами и решением по делу № 09/04-11.

В соответствии с ч. 1 ст. 4.5 Кодекса об административных правонарушениях РФ срок давности привлечения к административной ответственности составляет один год.

Согласно ч. 6 ст. 4.5 Кодекса об административных правонарушениях срок давности привлечения к административной ответственности за административные правонарушения, предусмотренные статьями 14.9, 14.31, 14.31 со значком 1 – 14.33 настоящего Кодекса, начинается со дня вступления в силу решения комиссии антимонопольного органа, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации. Как указано выше, решение вступило в силу со дня изготовления его в полном объеме – 05 декабря 2011 года.

Ответственность за вышеуказанное нарушение антимонопольного законодательства предусмотрена ч. 2 ст. 14.33 КоАП РФ. В соответствии данной нормой, 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 ст. 2.4 Кодекса РФ об административных правонарушениях ИП <>..... несет административную ответственность как должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

В ходе рассмотрения дела были исследованы все обстоятельства совершенного нарушения антимонопольного законодательства. Факты, изложенные в протоколе об административном правонарушении, подтверждаются в полном объеме материалами дела № 09/04-11.

В соответствии со ст. 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Виновность ИП <...> выразилась в том, что он не предпринял никаких действий, по недопущению и предотвращению противоправного деяния, посягающего на принципы законности, добропорядочности, разумности, справедливости, до возбуждения производства по делу в Кировском УФАС России, хотя такая возможность у него имелась.

С учетом конкретных обстоятельств дела, основания для освобождения ИП <...> от административной ответственности ввиду малозначительности отсутствуют. Данное правонарушение посягает на охраняемые отношения в сфере государственного управления, защиты конкуренции, поскольку существует объективная угроза основам рыночных экономических отношений, развитию конкурентной среды, созданию условий для эффективного функционирования товарных рынков. Своими действиями ИП <...> способен был ввести в заблуждение потребителей, причинить убытки другому хозяйствующему субъекту - конкуренту либо нанести ущерб его деловой репутации.

При определении размера административного штрафа материальное положение <...> учтено.

Отягчающих обстоятельств не установлено. Смягчающим обстоятельством считается устранение нарушения на момент рассмотрения дела об административном правонарушении.

Руководствуясь статьями 4, 14 Федерального закона «О защите конкуренции», статьями 2.1, 2.4, 4.1, 4.5, 14.33, 23.48, 29.9, 29.10 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать индивидуального предпринимателя <...> виновным в совершении

правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Применить к индивидуальному предпринимателю <...> меру ответственности в виде административного штрафа за недобросовестную конкуренцию в размере 20 000 (двадцати тысяч) рублей.

Суммы штрафов, уплаченных за нарушения антимонопольного законодательства, зачисляются в федеральный бюджет в полном объеме.

< >

Согласно части 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее тридцати 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 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В трехдневный срок со дня уплаты штрафа индивидуальному предпринимателю <...> надлежит представить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Кировской области копии платежных документов. В соответствии с ч. 1 ст. 20.25 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного штрафа, но не менее одной тысячи рублей либо административный арест на срок до пятнадцати суток.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в суд по месту рассмотрения дела в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

И.о. руководителя управления

<...>