

## ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 36

о назначении административного наказания по делу №133-АД(НК)08-17

об административном правонарушении

30 августа 2017г.

г. Барнаул

Я, врио руководителя управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю Смирнова Людмила Ивановна, рассмотрев протокол должностного лица управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю №21 от 23 августа 2017г. и материалы дела об административном правонарушении №133-АД(НК)08-17, возбужденного в отношении должностного лица – директора ООО «Вареник» (прежнее название ООО «Кулинар») О<...>,

### УСТАНОВИЛ:

Согласно протоколу об административном правонарушении №21 от 23.08.2017г. в действиях директора ООО «Вареник» (прежнее название ООО «Кулинар» О<...> допущено нарушение ч.1 ст.14.4 Федерального закона «О защите конкуренции».

Данное обстоятельство выражается в следующем.

В Алтайское краевое УФАС России поступило письменное заявление ООО «Кулинар» г.Барнаул (ИНН 2224094961) (вхд. №172919 от 21.03.2017г.) в отношении ООО «Кулинар» г.Барнаул (ИНН 2224182953) о недобросовестной конкуренции, выразившейся в использовании в предпринимательской деятельности, связанной с оказанием услуг общественного питания и др., фирменного наименования ООО «Кулинар», тождественного фирменному наименованию заявителя ООО «Кулинар».

Заявитель – полное фирменное наименование общество с ограниченной ответственностью «Кулинар», сокращенное фирменное наименование ООО «Кулинар», ИНН 2224094961, адрес (место нахождения): 656037, Алтайский край, г.Барнаул, проспект Калинина, 32В; дата регистрации 21.06.2005г., основной вид деятельности – деятельность предприятий общественного питания по прочим видам организации питания (код ОКВЭД 56.29).

Материалами заявления подтверждается факт осуществления заявителем ООО «Кулинар» (ИНН 2224094961) предпринимательской деятельности в качестве предприятия общественного питания, а именно:

1. ООО «Кулинар» (ИНН 2224094961) заключило договор аренды помещения под столовую с МУП «Горэлектротранс» (договор №16А от 16.07.2015г.).
2. ООО «Кулинар» (ИНН 2224094961) - Арендатор заключило договор на аренду нежилых помещений с ОАО «Сибпромжелдортранс» - Арендодатель (договор б/н от 31.12.2010г.), из которого следует, что Арендатор получает право пользования имуществом в целях использования для производства кондитерских, кулинарных и иных продуктов питания.

По адресам ул.Гридасова, 5 и пр.Калинина,32В в г.Барнауле Обществом заявлены такие сферы деятельности, как столовая, доставка готовых блюд, банкетные залы и

кейтеринг.

ООО «Кулинар» (ИНН 2224094961) также представило программу производственного контроля за соблюдением санитарных правил и выполнением санитарно-противоэпидемических (профилактических) мероприятий в предприятии общественного питания по адресу: г.Барнаул, ул. Малахова,88в (программа утверждена 16.12.2013г.). По указанному адресу Обществом заявлены такие сферы деятельности, как доставка готовых блюд, банкетные залы и кейтеринг.

Лицо, в отношении которого подано заявление – полное фирменное наименование общество с ограниченной ответственностью «Кулинар», сокращенное фирменное наименование ООО «Кулинар», ИНН 2224182953, адрес (место нахождения): 656037, Алтайский край, г.Барнаул, проспект Калинина, 26; дата регистрации 18.10.2016г., основной вид деятельности – деятельность предприятий общественного питания по прочим видам организации питания (код ОКВЭД 56.29).

ООО «Кулинар» (ИНН 2224182953) осуществляет предпринимательскую деятельность в качестве предприятия общественного питания (столовая), что подтверждается представленным договором субаренды недвижимого имущества от 16.12.2016г., заключенным между ООО «Кулинар» (ИНН 2224182953) - Субарендатор и ООО «Сибэнергомаш-БКЗ» - Арендодатель, согласно п.2.1 Арендодатель передал Субарендатору, а Субарендатор принял во временное владение и пользование за плату Помещения (нежилые помещения площадью 1 000 кв.м., согласованной сторонами в Приложении №1 к настоящему договору, расположенные в здании столовой, склада и проходного пункта, расположенного по адресу: г.Барнаул, пр.Калинина,26); меню на 10.05.2017г.; программой производственного контроля за соблюдением санитарных правил и выполнением санитарно-противоэпидемических (профилактических) мероприятий в предприятии общественного питания (программа утверждена 16. 01.2017г.), рекламными листовками, визитками.

Таким образом, ООО «Кулинар» (ИНН 2224094961) и ООО «Кулинар» (ИНН 2224182953) являются хозяйствующими субъектами-конкурентами, так как осуществляют предпринимательскую деятельность на одном хозяйственном рынке – предоставление услуг общественного питания на территории г.Барнаула, Алтайского края. Следовательно, добросовестная конкуренция, как фактор ведения данными хозяйствующими субъектами конкурентной борьбы на началах добросовестности, разумности и справедливости, в соответствии с законодательством Российской Федерации, не создавая препятствий друг другу, заведомо предполагается.

Согласно 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.

Согласно п.9 ст.4 Федерального 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.

Запрет недобросовестной конкуренции установлен главой 2.1 Федерального закона «О защите конкуренции».

Согласно ч.1 ст.14.4 Федерального закона «О защите конкуренции», не допускается недобросовестная конкуренция, связанная с приобретением и использованием исключительного права на средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации товаров, работ или услуг (далее - средства индивидуализации).

В соответствии с Гражданским кодексом РФ коммерческими организациями являются юридические лица, преследующие извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности, которые могут создаваться в форме хозяйственных товариществ и обществ, производственных кооперативов, государственных и муниципальных унитарных предприятий.

В соответствии со ст. 54 Гражданского Кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) юридическое лицо, являющееся коммерческой организацией, должно иметь фирменное наименование.

В соответствии со статьей 1225 Гражданского кодекса Российской Федерации результатами интеллектуальной деятельности и приравненными к ним средствами индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг предприятий, которым предоставляется правовая охрана, являются, в том числе фирменные наименования, товарные знаки и знаки обслуживания, наименования мест происхождения товаров, коммерческие обозначения.

Согласно статье 1473 ГК РФ, юридическое лицо, являющееся коммерческой организацией, выступает в гражданском обороте под своим фирменным наименованием, которое определяется в его учредительных документах и включается в единый государственный реестр юридических лиц при государственной регистрации юридического лица.

В силу статьи 1474 настоящего Кодекса, юридическому лицу принадлежит исключительное право использования своего фирменного наименования в качестве средства индивидуализации любым, не противоречащим закону способом (исключительное право на фирменное наименование), в том числе путем его указания на вывесках, бланках, в счетах и иной документации, в объявлениях и рекламе, на товарах или их упаковках.

В соответствии с п.3 ст.1474 ГК РФ, не допускается использование юридическим лицом фирменного наименования, тождественного фирменному наименованию другого юридического лица или сходного с ним до степени смешения, если указанные юридические лица осуществляют аналогичную деятельность и фирменное наименование второго юридического лица было включено в единый

государственный реестр юридических лиц ранее, чем фирменное наименование первого юридического лица.

В силу статьи 1475 ГК РФ исключительное право на фирменное наименование возникает со дня государственной регистрации юридического лица и прекращается в момент исключения фирменного наименования из Единого государственного реестра юридических лиц в связи с прекращением юридического лица либо изменением его фирменного наименования.

В соответствии со ст.8 Парижской конвенции по охране промышленной собственности, приоритет в отношении использования фирменного наименования принадлежит юридическому лицу с более ранней датой регистрации юридического лица и, соответственно, датой регистрации фирменного наименования.

Материалами заявления установлено, что заявитель - ООО «Кулинар» (ИНН 2224094961) предоставляет на территории города Барнаула услуги общественного питания. В целях индивидуализации и продвижения своих услуг использует фирменное наименование ООО «Кулинар» (ИНН 2224182953). Данное наименование используется с 2005г. года и является средством индивидуализации юридического лица. Следовательно, заявитель и ООО «Кулинар» (ИНН 2224182953) используют тождественные фирменные наименования при оказании услуг общественного питания на территории г.Барнаула.

Установлено, что в целях индивидуализации и продвижения своих услуг, у заявителя – ООО «Кулинар» (ИНН 2224094961) право на фирменное наименование возникло раньше, чем у ООО «Кулинар» (ИНН 2224182953), следовательно, заявитель, в целях осуществления предпринимательской деятельности, ввел в гражданский оборот фирменное наименование раньше ответчика.

Фирменные наименования ООО «Кулинар» (ИНН 2224182953) и ООО «Кулинар» (ИНН 2224094961) тождественны и являются сходными до степени смешения и эта степень сходства затрудняет их индивидуализацию при участии в хозяйственном обороте по аналогичным видам деятельности.

Установлено, что параллельное использование двумя хозяйствующими субъектами тождественного фирменного наименования происходит при осуществлении одинаковых видов деятельности в пределах географических границ Алтайского края, города Барнаула в том числе.

Следовательно, в действиях ООО «Кулинар» ИНН 2224182953 содержатся определяющие недобросовестную конкуренцию признаки: лицо, в отношении которого подано заявление, обладает признаком хозяйствующего субъекта; наличие конкурентных отношений между хозяйствующими субъектами; регистрация фирменного наименования, тождественного фирменному наименованию хозяйствующего субъекта-конкурента уже зарегистрированного ранее; возможность получения хозяйствующим субъектом преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречие законодательству РФ, требованиям добросовестности, разумности и справедливости; способность указанных действий причинить ущерб заявителю (как реальный, так и потенциальный) либо нанести вред деловой репутации последнего (как реальный, так и потенциальный).

14.06.2017г. Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства признала недобросовестной конкуренцией действия ООО «Кулинар» (ИНН 2224094961; 656037, Алтайский край, г.Барнаул, пр.Калинина, 26), выразившегося при регистрации юридического лица, в последующем использовании фирменного наименования, тождественного фирменному наименованию заявителя – ООО «Кулинар» (ИНН 2224094961), что является нарушением ч.1 ст.14.4 Федерального закона «О защите конкуренции», ответственность за которое предусмотрена ч.2 ст.14.33 КоАП РФ.

В соответствии с ч.1 ст.37 Федерального закона «О защите конкуренции», за нарушение антимонопольного законодательства должностные лица федеральных органов исполнительной власти, органов государственной власти субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления, должностные лица иных, осуществляющих функции указанных органов, органов или организаций, а также должностные лица государственных внебюджетных фондов, коммерческие и некоммерческие организации и их должностные лица, физические лица, в том числе, индивидуальные предприниматели, несут ответственность, предусмотренную законодательством Российской Федерации.

Согласно Выписке из ЕГРЮЛ, О<...> является единственным учредителем ООО «Кулинар», следовательно, принимал решение о регистрации Общества с данным названием.

С 18.10.2016г. О<...> вступил в должность директора ООО «Кулинар» (Приказ №1-к) и согласно приказу №2-к от 21.08.2017г. вступил в должность ООО «Вареник» вновь вступил в должность директора.

Статьей 91 Гражданского кодекса Российской Федерации установлено, что в обществе с ограниченной ответственностью создается исполнительный орган (коллективный и (или) единоличный), осуществляющий текущее руководство его деятельностью и подотчетный общему собранию его участников.

В письменном объяснении к протоколу об административном правонарушении по факту совершения административного правонарушения директор ООО «Вареник» (прежнее название ООО «Кулинар») О<...> вину в совершении административного правонарушения признал полностью и раскаялся, пояснил, что им как директором ООО «Вареник» (прежнее название ООО «Кулинар»), а также как единственным учредителем принимались все необходимые меры по устранению выявленных нарушений.

Согласно статье 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.

В соответствии со статьей 2.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, должностное лицо подлежит административной ответственности в случае совершения им административного правонарушения в связи с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций. Законодательство Российской

Федерации об административных правонарушениях под должностным лицом понимает, в том числе и руководителей различных организаций.

Непринятие должностным лицом директором ООО «Вареник» (прежнее название «Кулинар») О<...> при исполнении своих должностных обязанностей должных мер по соблюдению требований ч.1 ст.14.4 Федерального закона «О защите конкуренции», привело к совершению действий, являющихся актом недобросовестной конкуренции, что образует состав административного правонарушения и влечет ответственность в соответствии с частью 2 статьи 14.33 КоАП РФ.

В соответствии с ч.2 ст.14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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 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.

Обстоятельств, свидетельствующих о невозможности соблюдения должностным лицом ООО «Вареник» (прежнее название ООО «Кулинар») - директором О<...> требований ч.1 ст.14.4 Федерального закона «О защите конкуренции» не установлено, что является отражением субъективной стороны административного правонарушения.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, предусмотренных статьей 4.3 КоАП РФ, не установлено.

Установлены обстоятельства, смягчающие административную ответственность, предусмотренные статьей 4.2 КоАП РФ, а именно, раскаяние лица, совершившего административное правонарушение, а также 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).

Руководствуясь ч.1 ст.14.4 Федерального закона «О защите конкуренции», статьями 4.4, 14.33, 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

#### ПОСТАНОВИЛ:

признать должностное лицо –директора ООО «Вареник» (прежнее название ООО «Кулинар») О<...> виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, и назначить наказание в виде административного штрафа в размере 20 000 (двадцать тысяч) рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Административный штраф должен быть перечислен по следующим реквизитам:

Р/с № 40101810100000010001 в ГРКЦ ГУ Банка России по Алтайскому краю, г. Барнаул

БИК банка получателя: 040173001

Реквизиты получателя:

ИНН: 2221022528, КПП: 222401001 Управление федерального казначейства по Алтайскому краю (Алтайское краевое УФАС России)

ОКТМО: 01701000

Код дохода: 161 1 16 020 100 160 00 140

Основание платежа: денежные взыскания (штрафы) за нарушение антимонопольного законодательства в сфере конкуренции на товарных рынках.

Согласно части 5 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, и информации об уплате административного штрафа в Государственной информационной системе о государственных и муниципальных платежах, по истечении 60 дней со срока, указанного в части 1 настоящей статьи, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют в течение десяти суток постановление о наложении административного штрафа с отметкой о его неуплате судебному приставу-исполнителю для исполнения в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, должностное лицо федерального органа исполнительной власти, структурного подразделения или территориального органа, иного государственного органа, рассмотревших дело об административном правонарушении, либо уполномоченное лицо коллегиального органа, рассмотревшего дело об административном правонарушении, составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф. Протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф по делу об административном правонарушении, рассмотренному судьей, составляет судебный пристав-исполнитель.

Согласно части 1 статьи 20.25 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях неуплата административного штрафа в срок, предусмотренный настоящим Кодексом, 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.

В соответствии с частью 4 статьи 4.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях назначение административного наказания не освобождает лицо от исполнения обязанности, за неисполнение которой административное наказание было назначено.

В соответствии с частью 3 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 суде в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, 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.

Дата выдачи постановления 30 августа 2017г.

Срок предъявления постановления к исполнению – 2 года.

Врио руководителя управления

Советник ГГС РФ 1 класса

Л.И. Смирнова