

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу об административном правонарушении

№ 4-14.33-1442/00-08-15

«21» января 2016 г.

г. Москва

Я, Заместитель руководителя Федеральной антимонопольной службы Кашеваров А.Б., рассмотрев протокол и материалы дела № 4-14.33-1442/00-08-15 об административном правонарушении в отношении Генерального директора ООО «Диксика» (ОГРН:1037704049459) <...>, уведомленного надлежащем образом о дате, месте и времени рассмотрения дела об административном правонарушении, в присутствии законного представителя генерального директора ООО «Диксика»,

УСТАНОВИЛ:

ОАО «ДИКСИ ГРУПП», ЗАО «ДИСКОНТцентр», ЗАО «ДИКСИ Юг», ЗАО «ДИКСИ Логистик» (далее – Общества) являются правообладателями товарных знаков по свидетельствам №№ 346789, 329968, 328148, 329969, 384465, 443930, 451307, используя их как средство индивидуализации предоставляемых Обществами услуг розничной торговли посредством организации торговой сети.

Первый магазин «ДИКСИ» был открыт Обществами в Москве в марте 1999 года, что подтверждается материалами дела № 1-14-52/00-08-14 о нарушении антимонопольного законодательства.

ООО «Диксика» зарегистрировано 30.06.2006 МИФНС России № 46 по г. Москве, осуществляет розничную торговлю товарами для собственных нужд посредством магазина розничной торговли на территории Москвы с использованием коммерческого обозначения «Диксика», в наименовании магазина (вывеске), в рекламных и иных информационных материалах.

Общества и ООО «Диксика» осуществляют розничную торговлю посредством организации на территории города Москвы торговой сети, что подтверждается в том числе и кассовыми чеками на розничную продажу, имеющимися в материалах дела № 1-14-52/00-08-14 о нарушении антимонопольного законодательства.

Таким образом, Общества и ООО «Диксика» являются хозяйствующими субъектами – конкурентами.

Для принятия решения о наличии либо отсутствии в действиях, в том числе и ООО «Диксика», признаков недобросовестной конкуренции, ФАС России в соответствии с пунктом 3.3 Соглашения о взаимодействии ФАС России и Роспатента от 09.04.2010, запросил (запрос ФАС России от 30.05.2014 № АК/21493/14) Роспатент дать письменную консультацию о степени сходства фирменных наименований ООО «Диксика», с товарным знаком по свидетельствам №№ 329969, 384465, 329968, 443930, с указанием положений соответствующих нормативных правовых актов, на основании которых были сделаны выводы по поставленному вопросу.

В ответ на запрос ФАС России Роспатент, в качестве приложения к письму № 02/21-7836/41, представил письменную консультацию (Справку). В результате проведенного исследования специалистами ФГБУ ФИПС Роспатента установлено следующее:

- фирменные наименования ООО «Диксика» являются сходными до степени смешения с товарными знаками по свидетельствам №№ 329968, 329969, 384465, 443930, поскольку ассоциируются с ними в целом в силу фонетического и графического (алфавит) сходства словесных элементов «Диксика», «Дикси».

Согласно пункту 1 части 3 статьи 10bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности подлежат запрету все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента.

В соответствии с пунктом 3 статьи 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.

Согласно части 2 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон «О защите конкуренции») не допускается недобросовестная конкуренция, выраженная в приобретении и использовании исключительного права на средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ или услуг.

Действия ООО «Диксика», связанные с приобретением и использованием исключительных прав на полное и сокращенные фирменные наименования «ДИКСИКА», сходные до степени смешения с полным и сокращенными фирменными наименованиями Обществ, а также сокращенное фирменное наименование «ДИКСИКА», сходное до степени смешения с принадлежащими Обществам товарными знаками по свидетельствам №№ 329968, 329969, 384465, 443930, направлены на получение преимуществ в предпринимательской деятельности над конкурентом путем использования деловой репутации Обществ, сформированной им с момента своей регистрации как юридического лица, в том числе посредством приобретения и использования своего фирменного наименования (ОАО «ДИКСИ ГРУПП», ЗАО «ДИСКОНТцентр», ЗАО «ДИКСИ Юг», ЗАО «ДИКСИ Логистик»).

Комиссия ФАС России решением от 04.02.2015 № 08/4250/15 по делу № 1-14-52/00-08-14 о нарушении антимонопольного законодательства признала действия ООО «Диксика» на товарном рынке услуг розничной торговли, связанные с приобретением и использованием исключительных прав на фирменные наименования, сходного до степени смешения с товарными знаками по свидетельствам №№329969, 384465, 443930, 329968, актом недобросовестной конкуренции в соответствии с частью 2 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Решением Судов всех инстанций, вступившим в законную силу, по делу №А40-13252/2015, решение и предписание ФАС России по указанному делу оставлено в силе.

В соответствии с частью 2 статьи 2.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых настоящим Кодексом или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

ООО «Диксика» имело возможность не приобретать исключительные права на полное и сокращенное фирменные наименования «ДИКСИКА», сходные до степени смешения с полным и сокращенным фирменными наименованиями Обществ, а также сокращенное фирменное наименование «ДИКСИКА», сходное до степени смешения с принадлежащими Обществам товарными знаками по свидетельствам №№ 329968, 329969, 384465, 443930, однако ООО «Диксика» не совершило эти действия, таким образом вина ООО «Диксика» установлена.

В соответствии с частью 3 статьи 2.1 КоАП назначение административного наказания юридическому лицу не освобождает от административной ответственности за данное правонарушение виновное физическое лицо, равно как и привлечение к административной или уголовной ответственности физического лица не освобождает от административной ответственности за данное правонарушение юридическое лицо.

В соответствии со статьей 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.

Следовательно, генеральный директор ООО «Диксика» - <...> является должностным лицом, которое несет ответственность за совершение административного правонарушения, ответственность за которое установлена частью 2 статьи 14.33 КоАП РФ.

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 пункта 2 статьи 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания физическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную

ответственность.

Согласно пункту 7 части 1 статьи 4.2 КоАП РФ обстоятельства, смягчающие административную ответственность, признаются 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).

Действия генерального директора ООО «Диксика» по устранению нарушения антимонопольного законодательства до вынесения решения Комиссии ФАС России по делу № 1-14-52/00-08-14 о нарушении антимонопольного законодательства и как следствие до вынесения постановления по делу об административном правонарушении, квалифицированы как обстоятельства, смягчающие административную ответственность генерального директора ООО «Диксика».

Срок давности привлечения к административной ответственности, установленный частью 6 статьи 4.5 КоАП РФ за нарушение антимонопольного законодательства, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

Таким образом, размер штрафа, подлежащего взысканию с генерального директора ООО «Диксика», составляет 12 000 рублей.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 4, пунктом 4 части 1 статьи 14, Закона «О защите конкуренции», частью 4 статьи 3.5, пунктом 3 статьи 4.1, пунктом 3 статьи 4.3, статьей 23.48, статьей 29.1, статьей 29.4, статьей 29.7, пунктом 1 части 1 статьи 29.9 и частью 1 статьи 14.33 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Применить к Генеральному директору ООО «Диксика» <...> меры административного наказания в виде штрафа за недобросовестную конкуренцию в размере 12 000 (двенадцати тысяч) рублей.

2. Сумму штрафа надлежит уплатить по следующим реквизитам:

Получатель: УФК по г. Москве (Федеральная антимонопольная служба л/с 04731001610)

Банк получателя: Операционный департамент Банка России г. Москва 701

ИНН 7703516539

КПП 770301001

БИК 044501002

р/с 40101810500000001901

КБК 161 1 1602010 016000 140

ОКТМО 45380000

В соответствии с частью 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 настоящего Кодекса.

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

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок, предусмотренный настоящим Кодексом, влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного.

В соответствии со статьей 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд по месту рассмотрения дела, либо в вышестоящий орган или вышестоящему должностному лицу в течение 10 суток 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.