

## ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу № 25-14.33 ч.2/2018

об административном правонарушении

13 ноября 2018 года г. Челябинск, пр. Ленина, 59

Руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) <...>, рассмотрев протокол об административном правонарушении от 16 августа 2018 года и материалы дела об административном правонарушении № 25-14.33 ч.2/2018, возбужденного в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Афалина Урал» (ОГРН 1147449005296 ИНН/КПП 7449121483/745101001, зарегистрировано по адресу: ул. Рылеева, д. 18, оф. 1, г. Челябинск, 454087) (далее – ООО «Афалина Урал» (ОГРН 1147449005296) по факту совершения административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ),

в присутствии представителя потерпевших ООО «Афалина Челябинск», ООО УК «Афалина» и ООО «Афалина» по доверенности <...>,

в присутствии <...>, специалиста 1-го разряда отдела контроля за рекламой и недобросовестной конкуренцией Челябинского УФАС России,

в отсутствие представителя ООО «Афалина Урал» (ОГРН 1147449005296), надлежащим образом уведомленного о времени и месте рассмотрения дела, что подтверждается почтовым уведомлением (почтовый идентификатор 800823280055)

исследовав материалы дела, разъяснив представителю потерпевшего права, а именно: знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы и иные процессуальные права и обязанности, предусмотренные Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии со статьей 51 Конституции РФ никто не обязан свидетельствовать против самого себя, своего супруга и близких родственников, круг которых определяется федеральным законом,

**УСТАНОВИЛА:**

1. Челябинским УФАС России 05 апреля 2018 года оглашено решение по делу № 27-08нк/2017 о нарушении ООО «Афалина Урал» (ОГРН 1147449005296) пункта 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

Решение по указанному делу изготовлено в полном объеме 16 апреля 2018 года. Согласно части 2 статьи 49 Закона о защите конкуренции дата изготовления решения в полном объеме считается датой его принятия.

В результате рассмотрения данного дела признаны нарушением пункта 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции действия ООО «Афалина Урал» (ОГРН 1147449005296) по использованию товарного знака Заявителя 1 на Интернет-сайте [afalinaural.ru](http://afalinaural.ru) в разделе «Контакты» по состоянию на 09.08.2017, а также на фирменном бланке.

При рассмотрении дела № 27-08нк/2017 установлено следующее.

ООО УК «Афалина» (ОГРН 1087438000198, ИНН/КПП 7438024819/745201001) зарегистрировано в качестве юридического лица 14.02.2008 Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 17 по Челябинской области. Директор Мишуров М.В., учредители <...>. Основным видом деятельности общества является аренда и управление собственным или арендованным нежилым недвижимым имуществом. Дополнительными видами деятельности являются: деятельность в области связи на базе проводных технологий прочая; консультирование по вопросам коммерческой деятельности и управления; аренда и лизинг офисных машин и оборудования; аренда и лизинг вычислительных машин и оборудования; аренда и лизинг подъемно-транспортного оборудования; аренда и лизинг торгового оборудования.

- «Афалина Челябинск» (ОГРН 1117449004914, ИНН/КПП 7449105467/744901001) зарегистрировано в качестве юридического лица 12.09.2011 Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 17 по Челябинской области. Директор общества <...>, учредители <...>. Основным видом деятельности общества является торговля оптовая прочими машинами, приборами, аппаратурой и оборудованием общепромышленного и специального назначения. Дополнительными видами деятельности являются: ремонт машин и оборудования; деятельность агентов по оптовой торговле вычислительной техникой, телекоммуникационным оборудованием и прочим офисным оборудованием; деятельность агентов по оптовой торговле прочими видами машин и промышленным оборудованием и пр.

ООО «Афалина» (ОГРН 1157456015771, ИНН/КПП 7452126957/745201001) зарегистрировано в качестве юридического лица 17.09.2015 Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 17 по Челябинской области. Директор общества <...>, учредители <...>. Основным видом деятельности

общества является торговля оптовая прочими машинами, приборами, аппаратурой и оборудованием общепромышленного и специального назначения. Дополнительными видами деятельности являются: ремонт машин и оборудования; деятельность агентов по оптовой торговле вычислительной техникой, телекоммуникационным оборудованием и прочим офисным оборудованием; деятельность агентов по оптовой торговле прочими видами машин и промышленным оборудованием; деятельность агентов по оптовой торговле электротоварами и бытовыми электроустановочными изделиями; деятельность агентов по оптовой торговле универсальным ассортиментом товаров и пр.

ООО УК «Афалина», ООО «Афалина Челябинск», ООО «Афалина» являются группой лиц в соответствии со статьей 9 Федерального закона «О защите конкуренции».

- «Аренда Техно» (ОГРН 1147449005296, ИНН/КПП 7449121483/745101001) (далее – Ответчик) зарегистрировано в качестве юридического лица 23.09.2014 Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 17 по Челябинской области. По состоянию на 11.12.2017 директором общества является <...>, учредители <...>, юридический адрес: г. Челябинск, ул. Рылеева, д. 18, офис 1. Основным видом деятельности общества является торговля оптовая станками. Дополнительными видами деятельности являются: ремонт машин и оборудования; работы строительные специализированные прочие, не включенные в другие группировки; деятельность агентов по оптовой торговле вычислительной техникой, телекоммуникационным оборудованием и прочим офисным оборудованием; деятельность агентов по оптовой торговле прочими видами машин и промышленным оборудованием; деятельность агентов по оптовой торговле электротоварами и бытовыми электроустановочными изделиями; деятельность агентов по оптовой торговле универсальным ассортиментом товаров; торговля оптовая электрической бытовой техникой и пр. 27.04.2017 «Аренда Техно» сменило название на ООО «Афалина Урал».

Согласно пункту 4 статьи 4 Закона о защите конкуренции, 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.

В соответствии с пунктом 5 названной статьи хозяйствующий субъект – индивидуальный предприниматель, коммерческая организация, а также некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход.

Из пункта 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции следует, что 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.

В силу положений пунктов 4, 5, 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции, ООО УК «Афалина», ООО «Афалина Челябинск», ООО «Афалина» и ООО «Афалина Урал» (ОГРН 1147449005296) являются конкурентами по отношению друг к другу, поскольку имеют возможность осуществлять деятельность на одном и том же товарном рынке (рынок продажи промышленного и строительного оборудования) в пределах одних географических границ (Российская Федерация), следовательно, являются конкурентами по отношению друг к другу.

ООО УК «Афалина» является правообладателем товарного знака «Афалина» по свидетельству № 413429 (дата подачи заявки: 06.04.2009, дата приоритета: 06.04.2009). Товарный знак зарегистрирован в отношении классов МКТУ и перечня товаров и/или услуг: 04, 06, 07, 08, 12, 37. Изобразительный элемент товарного знака представляет собой стилизованное изображение дельфина вида «афалина» в положении перед прыжком в воду. Под изображением размещен словесный элемент «Афалина», выполненный художественным шрифтом.

В соответствии с частью 1 статьи 1477 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) на товарный знак, то есть на обозначение, служащее для индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей, признается исключительное право, удостоверяемое свидетельством на товарный знак.

Согласно пункту 1 статьи 1484 ГК РФ лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака любым не противоречащим закону способом, в том числе способами, указанными в законе.

Исключительное право на товарный знак может быть осуществлено для индивидуализации товаров, работ или услуг, в отношении которых товарный знак зарегистрирован, в частности путем размещения товарного знака:

на товарах, в том числе на этикетках, упаковках товаров, которые производятся, предлагаются к продаже, продаются, демонстрируются на выставках и ярмарках или иным образом вводятся в гражданский оборот на территории Российской Федерации, либо хранятся или перевозятся с этой целью, либо ввозятся на территорию Российской Федерации;

при выполнении работ, оказании услуг;

на документации, связанной с введением товаров в гражданский оборот;

в предложениях о продаже товаров, о выполнении работ, об оказании услуг, а также в объявлениях, на вывесках и в рекламе;

в сети «Интернет», в том числе в доменном имени и при других способах адресации.

Согласно части 1 статьи 1229 ГК РФ гражданин или юридическое лицо, обладающие исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (правообладатель), вправе использовать такой результат или такое средство по своему усмотрению любым не противоречащим закону способом. Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (статья 1233), если настоящим Кодексом не предусмотрено иное.

Правообладатель может по своему усмотрению разрешать или запрещать другим лицам использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации. Отсутствие запрета не считается согласием (разрешением).

Другие лица не могут использовать соответствующие результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации без согласия правообладателя, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Кодексом. Использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации (в том числе их использование способами, предусмотренными настоящим Кодексом), если такое использование осуществляется без согласия правообладателя, является незаконным и влечет ответственность, установленную настоящим Кодексом, другими законами, за исключением случаев, когда использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации лицами иными, чем правообладатель, без его согласия допускается настоящим Кодексом.

Никто не вправе использовать без разрешения правообладателя сходные с его товарным знаком обозначения в отношении товаров, для индивидуализации которых товарный знак зарегистрирован, или однородных товаров, если в результате такого использования возникает вероятность смешения (часть 3 статьи 1484 ГК РФ).

Действие исключительного права на товарный знак распространяется на всю территорию Российской Федерации (статья 1479 ГК РФ).

В статьях 1252, 1515 ГК РФ установлена ответственность за незаконное использование чужого товарного знака.

По смыслу перечисленных правовых норм, подлежащим запрету незаконным использованием товарного знака является использование лицом обозначения:

сходного до степени смешения с зарегистрированным товарным знаком правообладателя;

в отношении товаров, для индивидуализации которых товарный знак зарегистрирован, или однородных товаров;

в отсутствие разрешения правообладателя

В качестве доказательств использования средства индивидуализации Заявителей, а именно товарного знака «Афалина» по свидетельству № 413429 Заявителями представлены:

скрин-шот Интернет-сайта [afalinaural.ru](http://afalinaural.ru) (09.08.2017, 17:50),

копии писем «Афалина Урал» (ОГРН 1147449005296) в адрес ПАО «Уралкалий» от 05.07.2017, ООО «Волжанин» исх. № 85 от 14 июня 2017 года, а также в адрес ЗАО Торговый дом Красный Маяк» от 23.06.2017, копия доверенности от 17.05.2017, выданной Ответчиком ООО Финишинг Спрей Эквипмент».

Согласно скрин-шоту Интернет-сайта [afalinaural.ru](http://afalinaural.ru) (09.08.2017, 17:50) ООО «Афалина Урал» (ОГРН 1147449005296) в разделе «Контакты» размещено изображение товарного знака Заявителя 1 по свидетельству № 413429.

В некоммерческом архиве Интернет-сайтов [web.archive.org](http://web.archive.org) присутствует информация о том, что в 2017 году на Интернет-сайте [afalinaural.ru](http://afalinaural.ru) девять раз вносились изменения в содержание информации. По состоянию на 04 августа 2017 года изображение товарного знака Заявителя 1 по свидетельству № 413429 присутствовало в разделе «Контакты» Интернет-сайта [afalinaural.ru](http://afalinaural.ru) (<https://web.archive.org/web/20170804123706/http://www.afalinaural.ru:80/kontakty.html>), что подтверждается актом осмотра со скрин-шотами, составленным специалистами Челябинского УФАС России.

Администратором домена [afalinaural.ru](http://afalinaural.ru) является ООО «Афалина Урал» (ОГРН 1147449005296) в рамках договора с ООО «Мастерхост».

Из писем ООО «Афалина Урал» (ОГРН 1147449005296) в адрес ПАО «Уралкалий» от 05.07.2017, ООО «Волжанин» исх. № 85 от 14 июня 2017 года, а также в адрес ЗАО Торговый дом Красный Маяк» от 23.06.2017, и копия доверенности от 17.05.2017, выданной Ответчиком ООО Финишинг Спрей Эквипмент», усматривается, что общество в оформлении фирменного бланка также использует изображение товарного знака Заявителя 1 по свидетельству № 413429.

Согласно пункту 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции, не допускается недобросовестная конкуренция 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, в том числе незаконное использование обозначения, тождественного товарному знаку, фирменному наименованию, коммерческому обозначению, наименованию места происхождения товара хозяйствующего субъекта-конкурента либо сходного с ними до степени смешения, путем его размещения на товарах, этикетках, упаковках или использования иным образом в отношении товаров, которые продаются либо иным образом вводятся в гражданский оборот на территории Российской Федерации, а также путем его использования в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», включая размещение в доменном имени и при других способах адресации.

Действия ООО «Афалина Урал» (ОГРН 1147449005296) по использованию товарного знака Заявителя 1 на Интернет-сайте [afalinaural.ru](http://afalinaural.ru) в разделе «Контакты», а также на фирменном бланке общества указывают на нарушения пункта 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции.

Согласно части 6 статьи 1252 ГК РФ если различные средства индивидуализации (фирменное наименование, товарный знак, знак обслуживания, коммерческое обозначение) оказываются тождественными или сходными до степени смешения и в результате такого тождества или сходства могут быть введены в заблуждение потребители и (или) контрагенты, преимущество имеет средство индивидуализации, исключительное право на которое возникло ранее. Владелец такого исключительного права может в порядке, установленном настоящим Кодексом, требовать признания недействительным предоставления правовой охраны товарному знаку (знаку обслуживания) либо полного или частичного запрета на использование фирменного наименования или коммерческого обозначения.

В соответствии с пунктом 1 части 3 статьи 10 bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20 марта 1883 года 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 частью 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.

В действиях ООО «Афалина Урал» (ОГРН 1147449005296) по незаконному использованию товарного знака «Афалина» присутствуют все признаки недобросовестной конкуренции, указанные в пункте 9 статьи 4 Закона о

защите конкуренции:

1. Действия ООО «Афалина Урал» (ОГРН 1147449005296) способствуют получению преимуществ в предпринимательской деятельности, поскольку данное лицо имеет возможность пользоваться результатами деятельности, созданными другим юридическим лицом – Заявителем 1.

2. Противоречие действующему законодательству, а именно статье 1252 ГК РФ, статье 10 bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883, требованиям добросовестности, разумности и справедливости.

3. Способность причинения убытков конкуренту выразилась в том, что у Заявителя 1 в результате действий ООО «Афалина Урал» (ОГРН 1147449005296) может снизиться размер получаемой прибыли по отношению к уровню прибыли при воздержании общества от указанных действий (упущенная выгода), поскольку данные действия способствуют привлечению потребителей к услугам ООО «Афалина Урал» (ОГРН 1147449005296) и их оттоку потребителей от услуг Заявителя.

2. Челябинским УФАС России 23 мая 2018 года оглашено решение по делу № 26-08нк/2017 о нарушении ООО «Афалина Урал» (ОГРН 1147449005296) пункта 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

Решение по указанному делу изготовлено в полном объеме 18 июня 2018 года. Согласно части 2 статьи 49 Закона о защите конкуренции дата изготовления решения в полном объеме считается датой его принятия.

В результате рассмотрения данного дела признаны нарушением пункта 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции действия ООО «Афалина Урал» (ОГРН 1147449005296) по использованию обозначения сходного до степени смешения с фирменным наименованием Заявителей в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» путем его размещения в доменном имени [afalinaural.ru](http://afalinaural.ru).

При рассмотрении дела № 26-08нк/2017 установлено следующее.

ООО «Афалина Урал» (ОГРН 1147449005296) использует часть фирменного наименования Заявителя 1,2,3, в частности «Афалина» в латинице «afalina» при регистрации и использовании доменного имени [afalinaural.ru](http://afalinaural.ru) сходного с доменным именем [afalina74.ru](http://afalina74.ru) ООО «Афалина».

Согласно общедоступной информации, размещенной в сети Интернет сайт [www.mail.ru](http://www.mail.ru) – Википедия (<http://ru.wikipedia.org>), доменное имя — символическое имя, служащее для идентификации областей — единиц административной автономии в сети Интернет — в составе вышестоящей по иерархии такой

области. Каждая из таких областей называется доменом. Общее пространство имён Интернета функционирует благодаря DNS— системе доменных имён. Доменные имена дают возможность адресации интернет-узлов и расположенных на них сетевых ресурсов (веб-сайтов, серверов электронной почты, других служб) в удобной для человека форме.

Домен [afalina74.ru](http://afalina74.ru) зарегистрирован 24.01.2006, домен [afalinaural.ru](http://afalinaural.ru) зарегистрирован 19.04.2017.

- Челябинского УФАС России был осуществлен поиск в поисковой системе Google по запросу «Афалина», в результате которого получены результаты: Афалина — Википедия.<https://ru.wikipedia.org/wiki/Афалина> Афалина, или большой дельфин, также бутылконосый дельфин (лат. *Tursiops truncatus*) — вид дельфинов, один из трёх видов рода Афалин (*Tursiops*) ...и т.п. Также был осуществлен поиск в поисковой системе Google по запросу «Афалина оборудование», в результате которого получены результаты со ссылками на Интернет-сайт [afalina74.ru](http://afalina74.ru) (первые четыре результата), затем со ссылкой на Интернет-сайт [afalina74.ru](http://afalina74.ru), а также на Интернет-сайты [www.afalina-chelyabinsk.ru](http://www.afalina-chelyabinsk.ru), [www.афалина-екатеринбург.рф](http://www.афалина-екатеринбург.рф), [afalinamagnitogorsk.ru](http://afalinamagnitogorsk.ru), [www.afalinaclimat.ru](http://www.afalinaclimat.ru) и пр.

Кроме того, специалистами Челябинского УФАС России был осуществлен поиск в поисковой системе Google по запросу «Афалина 74», результате которого получены результаты со ссылками на Интернет-сайт [afalina74.ru](http://afalina74.ru), который был осмотрен, о чем составлен акт осмотра № 69-2018. В результате осмотра Интернет-сайта [afalina74.ru](http://afalina74.ru) установлено, что на сайте присутствует раздел «Каталог оборудования» состоящий из подразделов: строительное оборудование, грузоподъемное оборудование, оборудование для геодезии, электростанции, компрессоры, абразивоструйные установки, сварочное оборудование, сварка пластиковых труб, насосы, сантехника, мотопомпы, топление и обогрев, окрасочное оборудование, станки, пневмоинструмент, газорезущее оборудование, смазочное оборудование, алмазный инструмент. Кроме того присутствует раздел «Бренды», содержащий сведения о компаниях и продукции с обозначением AVAC, AKSA, BCS, ATMOS и т.п.

Также специалистами Челябинского УФАС России осуществлен поиск в поисковой системе Google по запросу «Афалина урал», результате которого получены результаты со ссылками на Интернет-сайт [afalinaural.ru](http://afalinaural.ru), который был осмотрен, о чем составлен акт осмотра № 70-2018. В результате осмотра Интернет-сайта [afalinaural.ru](http://afalinaural.ru) установлено, что на сайте присутствует раздел «Справочник оборудования» состоящий из подразделов: строительное оборудование, грузоподъемное оборудование, оборудование для геодезии, электростанции, компрессоры, абразивоструйные установки, сварочное оборудование, сварка пластиковых труб, насосы, сантехника, мотопомпы, отопление и обогрев, окрасочное оборудование, станки, пневмоинструмент,

газорежущее оборудование, смазочное оборудование, снегоуборочное оборудование, 3D техно. Кроме того присутствует раздел «Бренды», содержащий сведения о компаниях и продукции с обозначением AVAC, AKSA, BCS, ATMOS и т.п.

Изложенное позволяет сделать выводы, что Интернет-сайты afalina74.ru и afalinaural.ru содержат информацию об аналогичных услугах и товарах.

Таким образом, использование части фирменного наименования Заявителя 1,2,3, в частности «Афалина» в латинице «afalina» в доменном имени afalinaural.ru Ответчика и его активация может привести к выводу, что данные хозяйствующие субъекты оказывают аналогичные услуги и являются одной организацией. В связи с этим нарушителю предоставляется возможность привлекать на свою страницу в сети Интернет потенциальных клиентов другого хозяйствующего субъекта, в частности afalina74.ru.

В соответствии с пунктом 1 части 3 статьи 10 bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20 марта 1883 года подлежат запрету все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента.

В действиях ООО «Афалина Урал» (ОГРН 1147449005296) по использованию фирменного наименования, сходного до степени смешения с фирменным наименованием ООО УК «Афалина», ООО «Афалина Челябинск», ООО «Афалина», в том числе в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», в доменном имени afalinaural.ru присутствуют все признаки недобросовестной конкуренции, указанные в пункте 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции:

1. Действия ООО «Афалина Урал» (ОГРН 1147449005296) способствуют получению преимуществ в предпринимательской деятельности, поскольку ООО «Афалина Урал» (ОГРН 1147449005296) имеет возможность не вкладывать материальные ресурсы в разработку собственного наименования и пользуется результатами деятельности, созданными другим юридическим лицом – Заявителем 1,2,3.

2. Противоречие действующему законодательству, а именно статье 1252 ГК РФ, статье 10 bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости.

3. Способность причинения убытков конкуренту выразилась в том, что у Заявителя 1,2,3 в результате действий Ответчика 1,2 может снизиться размер получаемой прибыли по отношению к уровню прибыли при воздержании общества от указанных действий (упущенная выгода), поскольку данные действия способствуют привлечению потребителей к услугам ООО «Афалина Урал» (ОГРН 1147449005296) и их оттоку потребителей.

Согласно части 1 статьи 37 Закона о защите конкуренции коммерческие организации за нарушение антимонопольного законодательства несут ответственность, предусмотренную законодательством Российской Федерации.

Частью 2 статьи 14.33 КоАП РФ предусмотрено, что 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 части 1.2 статьи 28.1 КоАП РФ поводом к возбуждению дела об административном правонарушении, предусмотренного частью 2 статьи 14.31 КоАП РФ, является принятие решения комиссией антимонопольного органа, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации.

16.08.2018 года должностным лицом Челябинского УФАС России в отношении ООО «Афалина Урал» (ОГРН 1147449005296) составлен протокол об административном правонарушении по части 2 статьи 14.33 КоАП РФ.

Согласно части 1 статьи 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

В соответствии с пунктом 16.1 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 2 июня 2004 года № 10 «О некоторых вопросах, возникших в судебной практике при рассмотрении дел об административных правонарушениях» в отличие от физических лиц в отношении юридических лиц КоАП РФ формы вины (статья 2.2 КоАП РФ) не выделяет. Следовательно, в отношении юридических лиц требуется лишь установление того, что у соответствующего лица имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность, но им не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению (часть 2 статьи 2.1 КоАП РФ).

Вина ООО «Афалина Урал» (ОГРН 1147449005296) выразилась в несоблюдении норм действующего законодательства при осуществлении деятельности, что повлекло нарушение пункта 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции.

Срок давности привлечения к административной ответственности за административное правонарушение, предусмотренное частью 2 статьи 14.33 КоАП РФ, составляет один год со дня вступления в силу решения комиссии антимонопольного органа, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации (части 1, 6 статьи 4.5 КоАП РФ).

Решение по делу № 27-08нк/2017, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства, выразившегося в использовании изображения, тождественного товарному знаку Заявителя в сети «Интернет» и на фирменном бланке ООО «Афалина Урал» (ОГРН 1147449005296), изготовлено в полном объеме 16 апреля 2018 года, соответственно, срок привлечения к административной ООО «Афалина Урал» (ОГРН 1147449005296) истекает 16 апреля 2019 года.

Решение по делу № 26-08нк/2017, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства, выразившегося в использовании обозначения, сходного до степени смешения с фирменным наименованием Заявителей путем его указания в доменном имени, изготовлено в полном объеме 18 июня 2018 года, соответственно, срок привлечения к административной ООО «Афалина Урал» (ОГРН 1147449005296) истекает 18 июня 2019 года.

Решение по делу № 27-08нк/2017, 26-08нк/2017 обжаловано ООО «Афалина Урал» в Арбитражный суд Челябинской области (дело № А76-25473/2018), судебное заседание назначено на 14 ноября 2018 года в 16 часов 00 минут.

Наличие обстоятельств, объективно препятствующих ООО «Афалина Урал» (ОГРН 1147449005296) надлежащему соблюдению требований антимонопольного законодательства, Челябинским УФАС России не выявлено.

У ООО «Афалина Урал» (ОГРН 1147449005296) отсутствовали препятствия и имелась возможность для соблюдения антимонопольного законодательства, а именно для соблюдения пункта 2 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции, однако ООО «Афалина Урал» (ОГРН 1147449005296) не приняло необходимых и достаточных мер по соблюдению антимонопольного законодательства.

При таких обстоятельствах ООО «Афалина Урал» (ОГРН 1147449005296) признается виновным в совершении административного правонарушения по части 2 статьи 14.33 КоАП РФ.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи [3.5 КоАП](#) РФ при определении размера административного штрафа суммы выручки правонарушителя от

реализации товара, на рынке которого совершено правонарушение, определяется за календарный год, предшествующий году, в котором было выявлено правонарушение.

Решая вопрос о виде и размере административного наказания, учитывается характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Расчет административного штрафа, налагаемого за совершение правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 2 статьи 14.33 КоАП РФ, производится на основании Письма ФАС России от 19.01.2012 N ИА/1099 «О Рекомендациях по расчету величины административного штрафа» (вместе с «Методическими рекомендациями по расчету величины административного штрафа, рассчитываемого исходя из суммы выручки правонарушителя и налагаемого на юридических лиц, за совершение административных правонарушений, предусмотренных статьями 14.31, 14.31.1, 14.31.2, 14.32 и 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях») (далее – Методические рекомендации), а также с использованием калькулятора расчета административного «оборотного» штрафа, разработанного Тюменским УФАС России.

Определением исх. № 11305/08 от 21.08.2018, исх. № 13468/08 от 01.10.2018 Челябинское УФАС России запросило у ООО «Афалина Урал» (ОГРН 1147449005296) информацию об объеме выручки за 2017 год. Запрошенные сведения от ООО «Афалина Урал» (ОГРН 1147449005296) в Челябинское УФАС России не поступили.

ИФНС России по Советскому району г. Челябинска по запросу Челябинского УФАС России представило декларацию по налогу на прибыль ООО «Афалина Урал» за 2017 год из которой усматривается, что выручка общества от реализации продукции составила 161 276 646 рублей, выручка от реализации собственной продукции 2 946 425 рублей.

От потерпевших ООО «Афалина Челябинск», ООО УК «Афалина» и ООО «Афалина» в Челябинское УФАС России поступили письма вх. № 13074 от 21.09.2018, вх. №12812 от 17.09.2018, вх. № 13073 от 21.09.2018, в которых указано, о том, что ООО «Афалина Урал» продолжает нарушать антимонопольное законодательство и размещает изображение товарного знака «Афалина» по свидетельству № 413429 на Интернет-сайте pulscen.ru, что подтверждается скрин-шотами Интернет-ресурса от 17.09.2018; не исполнило предписание антимонопольного органа и не изменило доменное имя, продолжает использовать доменное имя afalinaural.ru сходное с доменным именем afalina74.ru ООО «Афалина». В связи с этим должностным лицом антимонопольного органа к ООО «Афалина Урал» может быть применено

обстоятельство, отягчающее административную ответственность, предусмотренное пунктом 1 части 1 статьи 4.3 КоАП РФ, а именно продолжение противоправного поведения, несмотря на требование уполномоченных на то лиц прекратить его.

ООО «Афалина Урал» впервые привлекается к ответственности за нарушение антимонопольного законодательства с учетом чего, может быть применено обстоятельство, смягчающее административную ответственность, предусмотренное частью 2 статьи 4.2 КоАП РФ.

Иных обстоятельств, смягчающих административную ответственность, а также обстоятельств, отягчающих административную ответственность, не установлено.

На основании расчётов, произведенных Челябинским УФАС России, размер административного штрафа в соответствии с частью 2 статьи 14.33 составляет 235 714 (двести тридцать пять тысяч семьсот четырнадцать) рублей.

На основании изложенного, в соответствии со статьями 23.48, 29.9, 29.10, а также частью 2 статьи 14.33 КоАП РФ,

#### **ПОСТАНОВИЛ:**

1. Признать ООО «Афалина Урал» (ОГРН 1147449005296 ИНН/КПП 7449121483/745101001, зарегистрировано по адресу: ул. Рылеева, д. 18, оф. 1, г. Челябинск, 454087) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 14.33 КоАП РФ.

2. Применить к ООО «Афалина Урал» административное наказание в виде административного штрафа за недобросовестную конкуренцию по части 2 статьи 14.33 КоАП РФ в размере 235 714 (двести тридцать пять тысяч семьсот четырнадцать) рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, 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 КоАП РФ.

Сумма штрафа должна быть перечислена в доход федерального бюджета по следующим реквизитам: КБК 16111602010016000140 ОКТМО 75701000 на счет органа федерального казначейства: УФК по Челябинской области (для Челябинского УФАС России), Отделение Челябинск, г. Челябинск, БИК 047501001, р/с 40101810400000010801, ИНН 7453045147, КПП 745301001, УИН 16188111300001430746. **При оплате штрафа в платежных документах необходимо указывать УИН 16188111300001430746.**

Согласно части 5 статьи 32.2 КоАП РФ 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 срока, указанного в части 1 или 1.1 настоящей статьи, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют в течение десяти суток, а в случае, предусмотренном частью 1.1 настоящей статьи, в течение одних суток постановление о наложении административного штрафа с отметкой о его неуплате судебному приставу-исполнителю для исполнения в порядке, предусмотренном федеральным законодательством.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ, неуплата административного штрафа в срок, предусмотренный КоАП РФ, 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 до пятидесяти часов.

В соответствии с частью 7 статьи 21 Федерального закона Российской Федерации от 02.10.2007 № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве» постановление о наложении штрафа может быть предъявлено к исполнению в течение двух лет со дня их вступления в законную силу.

В соответствии с частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в течение 10 (десяти) суток со дня вручения или получения копии постановления в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в районный суд с учетом местожительства должностного лица и юрисдикции антимонопольного органа.

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.

После уплаты штрафа просим представить в Челябинское УФАС России копию платежного документа (факс (351) 263-18-39; электронная почта: to74@fas.gov.ru).

Настоящее постановление объявлено 13 ноября 2018 года в присутствии представителя ООО «Афалина Челябинск», ООО УК «Афалина» и ООО «Афалина», в отсутствие представителя ООО «Афалина Урал».