

ООО «Максимус»

юр. адрес: 392000, г.Тамбов,

ул.Державинская, 13

ПО С Т А Н О В Л Е Н И Е

О НАЗНАЧЕНИИ АДМИНИСТРАТИВНОГО НАКАЗАНИЯ

ПО ДЕЛУ № АП4-25/18 ОБ АДМИНИСТРАТИВНОМ ПРАВОНАРУШЕНИИ

30 ноября 2018 года
г. Тамбов

Руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Тамбовской области Гречишникова Елена Анатольевна, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № АП4-25/18 от 19.11.2018, возбужденного в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Максимус» (ИНН 6829025135, ОГРН 1066829051244, юр. адрес: г.Тамбов, ул. Державинская, 13) по части 2 статьи 14.33 Кодекса

Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ),

в присутствии представителя Общества по доверенности от 29.11.2018 <...>, которой разъяснены права, предусмотренные статьей 25.1 КоАП РФ,

У С Т А Н О В И Л А:

По результатам рассмотрения дела № А4-8/18 Комиссия Тамбовского УФАС России признала действия ООО «Максимус», выразившиеся в незаконном использовании при осуществлении предпринимательской деятельности - рекламе пивного бара «Горький Паб», расположенного по адресу: г.Тамбов, ул.М.Горького, 16, в июне-июле 2018 года обозначений, сходных до степени смешения с товарными знаками, принадлежащими Международной федерации футбольных ассоциаций (FIFA) по международному сертификату № 613159 (FIFA WORLD CUP), а также согласно свидетельству № 471195 (RUSSIA 2018), актом недобросовестной конкуренции, которая запрещена частью 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции.

Согласно материалам дела о нарушении антимонопольного законодательства № А4-8/18 Международная федерация футбольных ассоциаций (FIFA) является руководящим органом мирового футбола и организатором Чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года.

FIFA является владельцем исключительного права на перечень товарных знаков, зарегистрированных на территории Российской Федерации и по международным сертификатам. В частности, FIFA является правообладателем товарных знаков: «FIFA WORLD CUP» (международный сертификат № 734366 от 17 марта 2000 года) и «RUSSIA 2018» (свидетельство на товарный знак № 471195 от 20 сентября 2012 года).

FIFA реализует свое исключительное право путем предоставления третьим лицам на территории Российской Федерации права использовать принадлежащие ей товарные знаки при производстве и введении в гражданский оборот широчайшего перечня товаров и услуг, в том числе включенных в указанный выше класс МКТУ. Перечень партнеров, спонсоров и лицензиатов FIFA, которым предоставлено право на законных основаниях использовать товарные знаки FIFA и иные принадлежащие Федерации объекты интеллектуальной собственности, размещен на официальном сайте представителя FIFA, ООО «АИС» (www.ais-agency.ru) и приобщен к материалам дела.

FIFA предоставляет определенные права, связанные с ЧМ-2018, юридическим лицам, представляющим различные отрасли экономики. Данные юридические лица принимают участие в маркетинговых программах

и программах гостеприимства, а также получают права на трансляцию футбольных матчей. Им предоставляются рекламные права, связанные с FIFA и (или) со спортивным мероприятием.

FIFA определила следующие категории правообладателей: коммерческие партнеры. Эта категория, которая включает трехступенчатый спонсорский пакет, в который входят партнеры FIFA, спонсоры Чемпионата мира по футболу FIFA и региональные спонсоры.

1. Партнеры FIFA — это шесть-восемь компаний, которым FIFA предоставила самый комплексный пакет рекламных и маркетинговых прав в отношении FIFA и всех соревнований FIFA, включая ЧМ-2018. В том числе: Газпром, Адидас, Кока-Кола и др.

2. Спонсоры чемпионата мира по футболу FIFA — это шесть-восемь компаний, которым FIFA также предоставила второй по величине комплексный пакет рекламных и маркетинговых прав в отношении Чемпионата мира по футболу 2018 года.

3. Региональные спонсоры — это группа, объединяющая до 20 компаний из расчета не более четырех компаний на регион, которым FIFA предоставила пакет рекламных и маркетинговых прав в отношении ЧМ-2018, проводимого на их территории.

В июне 2018 года представителем FIFA в Российской Федерации был обнаружен факт использования ООО «Максимум» обозначений, сходных до степени смешения с широко известными товарными знаками, связанными с популярным среди потребителей мероприятием - Чемпионатом мира по футболу 2018.

Данный факт был также зафиксирован 28.06.2018 сотрудниками Тамбовского УФАС России в акте наблюдения за соблюдением обязательных требований законодательства о защите конкуренции при использовании обозначений, сходных до степени смешения с товарными знаками, принадлежащими Международной федерации футбольных ассоциаций (FIFA), на рекламном баннере Пивного бара «Горький Паб», размещенном на ограждении открытой веранды рядом с заведением, расположенным по адресу: г.Тамбов, ул.М.Горького, 16.

Установлено, что использование ООО «Максимум» обозначений, сходных до степени смешения с товарными знаками FIFA, зарегистрированных по международным сертификатам №№ 734366, 471195 на рекламном баннере «Горький Паб» осуществлялось в отсутствие лицензионного (сублицензионного) соглашения, дающего право использования принадлежащих FIFA товарных знаков и сходных с ними до степени смешения обозначений в отношении услуг 41, 43 класса МКТУ (услуги баров, ресторанов, кафе и пр.).

В соответствии со статьей 1225 ГК РФ, право на товарный знак,

принадлежащее правообладателю, охраняется законом.

Пунктом 1 статьи 1477 ГК РФ предусмотрено, что на товарный знак, то есть на обозначение, служащее для индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей, признается исключительное право, удостоверяемое свидетельством на товарный знак (статья 1481 ГК РФ).

В соответствии со статьей 1484 ГК РФ лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака. 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.

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 возникнет вероятность смешения.

Как отмечено в пункте 13 Информационного письма Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 13.12.2007 N 122, вопрос о сходстве до степени смешения обозначений является вопросом факта и по общему правилу может быть разрешен судом без назначения экспертизы. Экспертиза в силу части 1 статьи 82 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации назначается лишь в случае, когда для сравнения обозначений требуются специальные знания.

Приказом Роспатента от 31.12.2009 № 197 утверждены Методические рекомендации по проверке заявленных обозначений на тождество и сходство, согласно разделу 1 которых рекомендации могут быть использованы также при решении вопросов о тождестве и сходстве товарных знаков, возникающих в ходе рассмотрения судебными, антимонопольными, правоохранительными органами дел, связанных с нарушением исключительного права на товарный знак.

В разделе 3 Методических рекомендаций разъяснено, что обозначение считается сходным до степени смешения с другим обозначением, если оно

ассоциируется с ним в целом, несмотря на их отдельные отличия. Оценка сходства обозначений производится на основе общего впечатления, формируемого, в том числе с учетом неохранных элементов. При этом формирование общего впечатления может происходить под воздействием любых особенностей обозначений, в том числе доминирующих словесных или графических элементов, их композиционного и цветографического решения и др. Исходя из разновидности обозначения (словесное, изобразительное, звуковое и т.д.) и/или способа его использования, общее впечатление может быть зрительным и/или слуховым.

Сходство до степени смешения словесных обозначений «FIFA WORLD CUP» и «RUSSIA 2018», принадлежащих FIFA по международному сертификату № 734366 (FIFA WORLD CUP), а также согласно свидетельству № 471195 (RUSSIA 2018), используемых ответчиком при оказании услуг баров, ресторанов, кафе и прочей организации отдыха и развлечения людей, очевидно в силу звукового (фонетического), графического (визуального) и смыслового (семантического) сходства.

Таким образом, используемые ООО «Максимус» обозначения являются сходными до степени смешения с товарными знаками, которым предоставлена правовая охрана на территории России.

Использование товарных знаков FIFA осуществлялось Обществом в отсутствие лицензионного (сублицензионного) соглашения, дающего право использования принадлежащих FIFA товарных знаков и сходных с ними до степени смешения обозначений в отношении услуги баров, ресторанов, кафе и пр.

При этом, ни FIFA, ни уполномоченные ею организации не заключали с ООО «Максимус» договоров, дающих право использовать Символику спортивных соревнований, товарных знаков FIFA, принадлежащих ей и сходных с ними до степени смешения обозначений, в том числе путем размещения их в рекламе услуг собственного заведения.

Согласно пп. б), в), е) п. 19 ст.2 Федерального закона от 07 июня 2013 г. № 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 – Специальный закон) охраняемые на территории Российской Федерации товарные знаки FIFA относятся к символике Чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года (далее – символика спортивных соревнований):

- официальные наименования мероприятий и обозначения FIFA - "FIFA", "FIFA 2017", "FIFA 2018", "Россия 2017", "Россия 2018", а также "Кубок мира", "Чемпионат мира", "CoupeduMonde", "Mundial", "CopadoMundo", "CopadelMundo", "WM" или "Weltmeisterschaft", "Кубок Конфедераций", "ConfedCup", "CoupedesConfederations", "Copa Confederaciones", "Copa das Confederacoes", "Konfederationen-Pokal", образованные на их основе слова и словосочетания и сходные с ними обозначения, использующиеся со словом "футбол" или иным

образом ассоциирующиеся с футболом как видом спорта и (или) с мероприятиями;

- зарегистрированные в качестве товарных знаков логотипы и эмблемы мероприятий с использованием словосочетаний "Футбол ради надежды" и "Зеленый гол" или без использования таких словосочетаний, иные охраняемые на территории Российской Федерации товарные знаки FIFA;

- иные обозначения и объекты, которые разработаны FIFA для официального использования на мероприятиях и в отношении которых FIFA обладает исключительными правами.

В частности, на рекламных баннерах пивного бара «Горький Паб» размещена спортивная символика соревнований Официальным шрифтом Чемпионата мира по футболу FIFA 2018 в России «DUSHA», который охраняется авторским правом и правом промышленной собственности (патент на промышленный образец № 96110) и которым выполнено обозначение «RUSSIA 2018».

Порядок использования Символики спортивных соревнований установлен статьей 19 Специального закона.

Так, использование символики чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года, Кубка конфедераций FIFA 2017 года, включая обозначения юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, производимых ими товаров, выполняемых работ, оказываемых услуг (в том числе без ограничений в фирменных наименованиях, коммерческих обозначениях, товарных знаках, знаках обслуживания, в составе доменных имен и иным способом), если такое использование создает представление о принадлежности указанных лиц к FIFA или мероприятиям, об одобрении FIFA и (или) Оргкомитетом "Россия-2018" товаров, работ, услуг и (или) указывает каким-либо образом на связь указанных лиц и (или) товаров, работ, услуг с FIFA или мероприятиями, допускается только при условии заключения соответствующего договора с FIFA или уполномоченными организациями FIFA, подлежащего в установленных федеральным законом случаях государственной регистрации.

Использование символики чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года с нарушением требований указанной статьи признается незаконным и влечет за собой ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации.

В соответствии с частью 1 статьи 20 Специального закона признаются недобросовестной конкуренцией и влекут за собой наступление последствий, предусмотренных антимонопольным законодательством Российской Федерации:

1) продажа, обмен или иное введение в оборот товаров либо выполнение работ, оказание услуг, если при этом незаконно использовались символика спортивных соревнований и обозначения, тождественные или сходные до

степени смешения с символикой спортивных соревнований, либо измененная символика спортивных соревнований;

2) осуществление любых видов маркетинга (в том числе деятельности по реализации и (или) продвижению товаров, работ, услуг), призванных сформировать у потребителя представление о FIFA и (или) мероприятиях посредством использования символики спортивных соревнований и иным образом, без разрешения FIFA;

3) введение в заблуждение, в том числе посредством создания ложного представления о причастности производителя товара и (или) рекламодателя к FIFA или мероприятиям в качестве спонсора, партнера, помощника, соорганизатора, агента, лицензиата, официального поставщика товаров, работ, услуг либо в любом ином качестве;

4) введение в заблуждение, в том числе посредством создания ложного представления об одобрении, о рекомендации, сертификации FIFA и (или) Оргкомитетом "Россия-2018" товаров, работ, услуг, а также о связи таких товаров, работ, услуг с FIFA или мероприятиями;

5) подготовка и (или) проведение в коммерческих целях массовых мероприятий, создающих ложное представление о них как о мероприятиях, а также финансовое обеспечение, в том числе спонсорская помощь, таких массовых мероприятий без официального письменного разрешения FIFA;

6) использование без официального письменного разрешения FIFA мероприятий для организации либо осуществления рекламной или маркетинговой деятельности, получения спонсорской помощи, в том числе если такая деятельность направлена на целевую аудиторию, включая владельцев входных билетов на мероприятия или документов, дающих право на получение входных билетов на мероприятия;

7) использование входных билетов на мероприятия или документов, дающих право на получение входных билетов на мероприятия, в рекламных целях и для проведения розыгрышей, конкурсов, игр, пари, рекламных акций, а также включение стоимости входных билетов на мероприятия или документов, дающих право на получение входных билетов на мероприятия, в перечни услуг по туристическому обслуживанию, гостиничных услуг или других услуг без официального письменного разрешения FIFA.

Использование ООО «Максимус» обозначений, сходных до степени смешения с товарными знаками FIFA и Символики спортивных соревнований на рекламном баннере «Горький Паб» направлено на формирование у потребителя представления о коммерческой причастности к FIFA и Чемпионату мира по футболу FIFA 2018 в России, способно создать представление о связи Общества с FIFA и мероприятиями и одобрении FIFA, направлено на получение необоснованных преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности за счет широкого общественного интереса к указанному мероприятию, высокой степени узнаваемости потребителями, контрагентами и иными третьими лицами символики Чемпионата, а также восприятия использования Символики спортивных соревнований при осуществлении любых видов деятельности хозяйствующего субъекта или маркетинга в качестве признака

причастности субъекта к Чемпионату и его организатору, что при отсутствии договорных отношений является неправомерным.

Как предусмотрено пунктом 1 статьи 10 ГК РФ, не допускаются действия граждан и юридических лиц, осуществляемые исключительно с намерением причинить вред другому лицу, а также злоупотребление правом в иных формах. Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

Российская Федерация является участником международных соглашений в области защиты интеллектуальной и промышленной собственности - патентов, товарных знаков, промышленных образцов и т.д., в том числе Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20 марта 1883 года, согласно статье 10.bis которой всякий акт, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах, считается актом недобросовестной конкуренции.

В силу пункта 9 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) под недобросовестной конкуренцией понимаются 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 соответствии с пунктом 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 хозяйствующего субъекта-конкурента либо сходного с ним 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.

Для выявления акта недобросовестной конкуренции, кроме признаков конкретного состава (в данном случае [пункта 1 статьи 14.6](#)) необходимо наличие в действиях хозяйствующего субъекта всех признаков недобросовестной конкуренции, установленных в [пункте 9 статьи 4](#) Закона о защите конкуренции, а именно:

- осуществление действий хозяйствующим субъектом - конкурентом;

- направленность действий хозяйствующего субъекта на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности;
- противоречие указанных действий положениям действующего законодательства, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости;
- причинение или способность причинения указанными действиями убытков другому хозяйствующему субъекту-конкуренту, либо нанесения ущерба его деловой репутации.

Объективную сторону нарушений, предусмотренных положениями Специального закона № 108-ФЗ, образуют действия, приводящие к формированию у покупателя искаженного представления об отношении товара либо его продавца к FIFA, при этом на восприятие такого покупателя влияет целый ряд таких факторов как: место, время проведения маркетинговых акций, оформление торгового места, размещение товара при реализации, слоганы и содержание рекламной кампании и т.п.

Товарные знаки и бренды как важнейшие нематериальные активы хозяйствующих субъектов служат обеспечению их конкурентоспособности. Будучи средством идентификации Чемпионата мира по футболу FIFA 2018, реализуемых с его символикой товаров и услуг, товарные знаки FIFA имеют несомненную ценность для нелегализованных предприятий как залог востребованности его услуг на соответствующем рынке.

Использование ООО «Максимус» обозначений, сходных до степени смешения с широко известными товарными знаками, связанными с популярным среди потребителей мероприятием (Чемпионат мира по футболу 2018) может обеспечить получение необоснованного преимущества в предпринимательской деятельности за счет повышенного интереса к соответствующим мероприятиям.

Действия ООО «Максимус» по использованию спорных обозначений «FIFA WORLD CUP», «RUSSIA 2018» на рекламных баннерах пивного бара «Горький Па б» предоставляют Обществу ничем не обоснованное преимущество в осуществлении предпринимательской деятельности в первую очередь перед хозяйствующими субъектами – участниками того же рынка (баров, ресторанов, кафе), которые во исполнение нормативных требований воздерживаются от использования подобных обозначений и иных ассоциаций без правовых оснований. При этом, действия ООО «Максимус» вводят потребителей в заблуждение, создавая впечатление о причастности пивного бара «Горький Па б» к соответствующему спортивному мероприятию ЧМ-2018, что, в свою очередь, влечет перераспределение потребительского спроса к его товарам и услугам, в частности, к употреблению пива и просмотру футбольных матчей ЧМ-2018, и не может не сказаться на доходах хозяйствующих субъектов – конкурентов данного товарного рынка, предлагающих посетителям аналогичные товары и услуги.

Вышеизложенные действия ООО «Максимус» противоречат законодательству Российской Федерации, а именно нормам, регулирующим право использования Символики спортивных соревнований, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости; направлены на получение преимуществ перед хозяйствующими субъектами-конкурентами, оказывающими услуги баров, ресторанов, кафе и причиняют или могут причинить им убытки.

В соответствии со статьей 15 Гражданского кодекса РФ под убытками понимаются также неполученные доходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено (упущенная выгода).

Часть 2 статьи 34 Конституции Российской Федерации прямо запрещает экономическую (соответственно предпринимательскую) деятельность, направленную на монополизацию и недобросовестную конкуренцию.

Согласно ст. 10.bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности 1883 года (ратифицирована Союзом Советских Социалистических Республик 19.09.1968), запрещается всякий акт недобросовестной конкуренции. Под недобросовестной конкуренцией в п. 2 указанной статьи понимается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах. В силу п. 3 данной статьи подлежат запрету все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смещение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента.

Как следует из решения Тамбовского УФАС России № А4-8/18 от 01.10.2018, 06.07.2018 обществом были приняты все необходимые меры по демонтажу с ограждения открытой веранды пивного бара «Горький Паб» рекламных баннеров с незаконным использованием Спортивной символики FIFA.

Факт нарушения части 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции ООО «Максимус» с 26.06.2018 по 06.07.2018 установлен в решении Комиссии Тамбовского УФАС России № А4-8/18 от 01.10.2018 (исх. от 02.10.2018 № 58-4-09/34266), который в ходе рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства Обществом не оспаривался.

В соответствии со статьей 37 Закона о защите конкуренции, за нарушение антимонопольного законодательства коммерческие организации и их должностные лица несут ответственность, предусмотренную законодательством Российской Федерации.

В соответствии с частью 1 статьи 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.

Частью 2 статьи 14.33 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность за совершение недобросовестной конкуренции, 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.

Данное административное правонарушение влечет наложение административного штрафа 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.

ООО «Максимус» совершило недобросовестную конкуренцию, выразившуюся во введении в оборот товара с незаконным использованием результатов интеллектуальной деятельности, чем допустило административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 2 статьи 14.33 КоАП РФ.

Таким образом, в действиях ООО «Максимус» содержится состав административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 2 статьи 14.33 КоАП РФ.

Время совершения административного правонарушения: с 26.06.2018 по 06.07.2018.

Место совершения административного правонарушения: г.Тамбов, ул. М.Горького, 16 (местонахождение пивного бара «Горький Паб»).

Объект административного правонарушения: общественные отношения в сфере защиты конкуренции.

Объективная сторона: недобросовестная конкуренция на рынке баров, ресторанов, кафе.

Субъект административного правонарушения: Общество с ограниченной ответственностью «Максимус» (ИНН 6829025135, ОГРН 1066829051244, юр.адрес: г.Тамбов, ул.Державинская, 13).

Субъективная сторона: как следует из материалов дела об административном правонарушении и установленных фактических обстоятельств дела, у ООО «Максимус» имелась возможность не совершать указанные выше действия, однако общество этого не сделало, совершив тем самым административное правонарушение, ответственность за которое, установлена частью 2 статьи 14.32 КоАП РФ.

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

Извещением от 29.10.2018 исх. № 58-4-07/4611 законный представитель ООО «Максимус» вызван для дачи объяснений по факту нарушения, а также для составления и подписания протокола об административном правонарушении на 19.11.2018.

ООО «Максимус» 02.11.2018 уведомлено о месте и времени составления протокола об административном правонарушении. Почтовое уведомление № 39200028890061 имеется в материалах настоящего дела об административном правонарушении.

На составление и подписание протокола об административном правонарушении явился представитель ООО «Максимус» по доверенности от 15.11.2018 <...>.

Определением от 19.11.2018 рассмотрение дела назначено на 30.11.2018 на 14-00 часов.

30.11.2018 на рассмотрение дела явился представитель ООО «Максимус» по доверенности: <...> (доверенность от 29.11.2018). Доказательства надлежащего извещения законного представителя общества имеются в материалах дела. По данным сайта ФГУП «Почта России», раздел «Отслеживание почтовых отправок» (<http://www.russianpost.ru>), заказное письмо № 3920009888555 вручено 22.11.2018 года.

Дело об административном правонарушении № АП4-25/18 в соответствии с частью 3 статьи 4.1 КоАП РФ рассматривалось с учетом характера совершенного ООО «Максимус» административного правонарушения, обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность.

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

При рассмотрении дела об административном правонарушении № АП 4-25/18 учтено следующее.

Смягчающими обстоятельствами в соответствии со статьей 4.2 КоАП РФ являются:

- добровольное прекращение противоправного поведения лицом, совершившим административное правонарушение;

- оказание лицом, совершившим административное правонарушение, содействия органу, уполномоченному осуществлять производство по делу об административном правонарушении, в установлении обстоятельств, подлежащих установлению по делу об административном правонарушении.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность, не установлено.

Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение установленных законных требований, при рассмотрении дела не установлены.

Обстоятельств, исключающих производство по делу, не установлено.

Доказательств малозначительности совершенного правонарушения при рассмотрении дела не установлено.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 3.5 КоАП РФ при определении размера административного штрафа учитывается сумма выручки правонарушителя от реализации товара, на рынке которого совершено правонарушение, которая определяется за календарный год, предшествующий году, в котором было выявлено правонарушение.

Дело о нарушении антимонопольного законодательства № А4-8/18 возбуждено в 2018 году.

Таким образом, при определении размера административного штрафа сумма выручки правонарушителя от реализации товара, на рынке которого совершено правонарушение, определяется календарной датой, предшествующей году, в котором было выявлено правонарушение.

В материалах дела об административном правонарушении № АП4-25/18 имеются сведения, ранее предоставленные ООО «Максимус» в материалы дела о нарушении антимонопольного законодательства № А4-8/18 о сумме выручки от оказания услуг баров, ресторанов, кафе за 2017 год; налоговая декларация по налогу, уплаченному в связи с применением упрощенной системы налогообложения.

В соответствии с КоАП РФ размер административного штрафа за совершение административного правонарушения, предусмотренного статьей 14.33 КоАП РФ, исчисляется согласно примечанию к статье 14.31 КоАП РФ.

Согласно пункту 4 примечания к статье 14.31 КоАП РФ за совершение административного правонарушения, предусмотренного настоящей статьей либо [статьей 14.31.2](#), [14.32](#) или [14.33](#) настоящего Кодекса, при отсутствии обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность, административный штраф налагается на юридическое лицо в размере суммы минимального размера административного штрафа,

предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и половины разности максимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения. При наличии обстоятельств, предусмотренных [пунктами 5 и 6 части 1 статьи 4.2](#) настоящего Кодекса, административный штраф налагается на юридическое лицо в размере суммы минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения.

При наличии обстоятельств, **смягчающих** административную ответственность, за исключением обстоятельств, предусмотренных пунктами 5 и 6 части 1 статьи 4.2 настоящего Кодекса, размер административного штрафа, налагаемого на юридическое лицо, **подлежит уменьшению за каждое такое обстоятельство на одну восьмую** разности максимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения. При наличии обстоятельств, **отягчающих** административную ответственность, размер административного штрафа, налагаемого на юридическое лицо, **подлежит увеличению за каждое такое обстоятельство на одну восьмую** разности максимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения.

Согласно пункту 18 Постановления Пленума ВАС РФ от 17.02.2011 № 11 «О некоторых вопросах применения Особенной части Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» установлено, что поскольку диспозицией [части 2 статьи 14.33](#) КоАП РФ охватывается 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, то для целей исчисления административного штрафа, предусмотренного санкцией этой нормы, при определении суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено нарушение, судам следует исходить из того, что по смыслу [части 2 статьи 14.33](#) Кодекса *учитывается только выручка от реализации товара с незаконным использованием результатов интеллектуальной деятельности и приравненных к ним средств индивидуализации юридического лица, средств индивидуализации продукции, работ, услуг.*

Выручка от оказания услуг с незаконным использованием результатов интеллектуальной деятельности составила 396 847 руб. _

В соответствии с частью 2 статьи 14.33 КоАП РФ и установленными при рассмотрении настоящего дела обстоятельствами, смягчающими административную ответственность, сумма административного штрафа составила менее 100 000 рублей.

Следовательно, штраф, который должен быть наложен на ООО «Максимум» в соответствии с частью 2 статьи 14.33 КоАП РФ, составляет 100 000 (сто тысяч) рублей.

Учитывая изложенное, характер и обстоятельства совершенного административного правонарушения, руководствуясь частью 2 статьи 14.33, статьей 23.48, частью 1 статьи 29.9, статьями 29.10, 29.11 КоАП РФ,

П О С Т А Н О В И Л А:

Признать Общество с ограниченной ответственностью «Максимум» (ИНН 6829025135, ОГРН 1066829051244, юр. адрес: г.Тамбов, ул. Державинская, 13) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за совершение которого предусмотрена частью 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 и подвергнуть наказанию в виде наложения административного штрафа в размере 100 000 (сто тысяч) рублей.

2. Лицу, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении, разъяснены права, предусмотренные статьей 25.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с пунктом 3 части 2 и частью 3 статьи 30.1 КоАП РФ, а также частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении, вынесенное должностным лицом, может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

В соответствии со статьей 32.2 КоАП РФ административный штраф должен быть уплачен в полном размере лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее 60-ти 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](#) КоАП РФ.

Сумма административного штрафа вносится или перечисляется лицом, привлеченным к административной ответственности, в банк или в иную

кредитную организацию. Копию документа, свидетельствующего об оплате административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление.

Предлагаю ООО «Максимус» в 60-дневный срок представить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Тамбовской области документы, подтверждающие оплату штрафа.

Согласно части 5 вышеназванной статьи при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, по истечении тридцати дней срока, указанного в части 1 настоящей статьи, должностное лицо, вынесшее постановление, направляет соответствующие материалы судебному – приставу исполнителю для взыскания суммы административного штрафа в порядке, предусмотренном федеральным законом.

В соответствии с частью 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок, предусмотренный настоящим Кодексом, влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа.

Реквизиты счета для перечисления штрафа:

УФК по Тамбовской области (Управление Федеральной антимонопольной службы по Тамбовской области)

Банк получателя: отделение Тамбов

ИНН 6831001163 КПП 682901001

Отделение г. Тамбов

БИК 046850001

Счет: 401018100000000010005

ОКТМО 68701000

Код дохода бюджетной классификации:

161 1 16 02010 01 6000 140

УИН 16131113000001454033

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

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.

Руководитель
Гречишникова

Е.А