



УПРАВЛЕНИЕ ФЕДЕРАЛЬНОЙ АНТИМОНОПОЛЬНОЙ СЛУЖБЫ ПО КАЛИНИНГРАДСКОЙ ОБЛАСТИ

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу об административном правонарушении

« 18 » июня 2018 года

№ АМЗ-111адм/2018

г. Калининград

Руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Калининградской области (далее - Калининградское УФАС России, Управление) Боброва Ольга Анатольевна, рассмотрев протокол № АМЗ-111адм/2018 об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ) и иные материалы дела, в отношении

ООО «Стоматологическая практика Доктора Лебедева»
(ИНН 3906135549, ОГРН 1053902841321, г. Калининград, ул. Московский проспект, д.97)

в присутствии законного представителя лица, привлекаемого к административной ответственности, генерального директора ООО «Стоматологическая практика Доктора Лебедева» Лебедева Тимофея Петровича и представителя по доверенности б/н от 13.06.2018 Катрич Марии Игоревны

УСТАНОВИЛА:

Решением комиссии Калининградского УФАС России от 14.06.2018 № АМЗ-11/2018 действия Общества с ограниченной ответственностью «Стоматологическая практика Доктора Лебедева» (далее – Общество) признаны нарушившими пункты 2, 3 части 1 статьи 20 Федерального закона от 07.06.2013 № 108-ФЗ «О подготовке и проведении в Российской Федерации чемпионата мира по футболу FIFA 2018, Кубка Конфедераций 2017 и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее – Закон № 108) и статью 14.8 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции, Закон № 135). По итогам рассмотрения дела комиссией Управления предписание не выдавалось.

Статьей 37 Закона о защите конкуренции предусматривается ответственность коммерческих организаций и их должностных лиц за нарушение антимонопольного законодательства.

В соответствии с пунктом 3 решения комиссии Управления от 14.06.2018 материалы дела № АМЗ-11/2018 переданы в правовой отдел Управления для решения вопроса о привлечении Общества к административной ответственности.

В соответствии с частью 1.2 статьи 28.1, статьями 28.2, 28.3 КоАП РФ поводом к возбуждению дел об административных правонарушениях, предусмотренных статьями 14.9, 14.31, 14.32, 14.33, 14.40 КоАП РФ, является принятие комиссией антимонопольного органа решения, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации.

На основании части 1.2. статьи 28.1 КоАП РФ начальником правового отдела Управления Арцыбашевым Р.В. 15.06.2018 составлен протокол об административном правонарушении № АМЗ-

11адм/2018 по признакам совершения ООО «Стоматологическая практика Доктора Лебедева» административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.33 КоАП РФ.

Определением от 15.06.2018 дело об административном правонарушении № АМЗ-11адм/2018 назначено к рассмотрению на 18.06.2018 в 14 часов 30 минут по адресу: Калининград, ул. Барнаульская, 4, Калининградское УФАС России.

На рассмотрение дела № АМЗ-11адм/2018 явился законный представитель ООО «Стоматологическая практика Доктора Лебедева» - генеральный директор Лебедев Т.П., который вину в совершении административного правонарушения общества признал, дал следующие устные пояснения: В июне 2017 года ООО «Лебедев Клиник», а не ООО «Стоматологическая практика доктора Лебедева», было рекомендовано Министерству здравоохранения Калининградской области; ООО «Стоматологическая практика доктора Лебедева» имела лишь разрешение на место для баннера, но никакой информации на этой информационной конструкции не было; клиника приобрела лишь негативные отзывы, выгоды от размещения информации не получила. Законный представитель ходатайствовал при назначении наказания применить положения статьи 2.9. статьи 4.1.1 КоАП РФ, заменив денежный штраф на предупреждение. Представитель общества по доверенности, поддержала пояснения и ходатайство законного представителя.

Изучив протокол и материалы дела об административном правонарушении № АМЗ-11адм/2018, а также материалы дела о нарушении антимонопольного законодательства № АМЗ-11/2018, выслушав законного представителя Общества и представителя по доверенности, нахожу вину ООО «Стоматологическая практика Доктора Лебедева» в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.33 КоАП РФ, выразившегося в нарушении части 1 статьи 20 Федерального закона от 07.06.2013 № 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» и статьи 14.8 Федерального закона от 06.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», установленной и доказанной, исходя при этом из следующего.

Калининградским УФАС России (далее – Управление) в ходе проведения мониторинга соблюдения требований Федерального закона от 07.06.2013 N 108-ФЗ (ред. от 23.04.2018) «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» самостоятельно выявлен факт размещения на фасаде нежилого административного здания (территориальный орган Федеральной службы государственной статистики по Калининградской области) по адресу: г. Калининград, Московский проспект, д. 97, баннера в виде настенного панно размером 11 м. х 5,8 м. площадью 63,8 кв. м на котором размещено изображение зуба стилизованного в виде футболиста бьющего по мячу, а также текст: «L-clinic Официальная стоматологическая клиника чемпионата мира по футболу тел. 984-009, www.lebedevclinic.ru».

Положениями Правительственной гарантии № 6 от 14.04.2010 «Защита и реализация имущественных прав» и нормами Федерального закона от 07.06.2013 № 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 Закон № 108-ФЗ, спецзакон) предусмотрены дополнительные требования, направленные на защиту имущественных прав FIFA, связанных с организацией и проведением чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года, Кубка конфедераций FIFA 2017.

Полный перечень имущественных прав FIFA, связанных с проведением Чемпионата, приведен в статье 17 Закона № 108.

Одним из таких прав является право определения коммерческих партнеров (спонсоров) FIFA, которым предоставляется эксклюзивное право ассоциировать себя (свои товары, работы, услуги) с FIFA и Чемпионатом, в том числе посредством использования символики чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года. Действия третьих лиц, не являющихся коммерческими партнерами FIFA, по реализации (продвижению) товаров, работ или услуг, способные создать представление о

принадлежности указанных лиц к FIFA или мероприятиям, об одобрении FIFA и (или) Оргкомитетом «Россия-2018» товаров, работ, услуг и (или) о связи указанных лиц и (или) товаров, работ, услуг с FIFA или мероприятиями - т.е. коммерческую ассоциацию с FIFA или мероприятиями - являются незаконными.

Согласно подпункту «б» пункта 19 статьи 2 Закона № 108 обозначение «Чемпионат мира по футболу» относится к символике Чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года (далее - Символика спортивных соревнований).

Порядок использования Символики спортивных соревнований установлен статьей 19 Закона № 108. Так, использование символики чемпионата мира по футболу FIFA 2018 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 ею проводимыми, допускается только при условии заключения соответствующего договора с FIFA или уполномоченными организациями FIFA.

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 нормами части 1 статьи 20 Закона № 108 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.

Таким образом, норма статьи 20 Закона № 108 является специальной нормой по отношению к пункту 9 статьи 4 Закона № 135, с учетом этого такие действия признаются недобросовестной конкуренцией и в том случае, если они не приводят и не могут привести к последствиям, упомянутым в пункте 9 статьи 4 Закона № 135.

Согласно пункту 9 статьи 4 Закона № 135 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.

То есть для признания действий лица, в отношении которого подано заявление о нарушении антимонопольного законодательства необходимо и достаточно, чтобы указанные действия содержали все необходимые признаки недобросовестной конкуренции, а именно:

- совершались хозяйствующим субъектом - конкурентом;
- были направлены на получение преимуществ в предпринимательской деятельности;
- противоречили положениям действующего законодательства, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости;
- причинили или способны причинить убытки другому хозяйствующему субъекту конкуренту, либо нанесли ущерб его деловой репутации.

Кроме того, следует учитывать норму положения статьи 10bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности, в силу которых акт недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах

С учетом того обстоятельства, что непосредственно Международная Федерация футбольных ассоциаций (FIFA) предпринимательскую деятельность с использованием средств индивидуализации, правообладателем которой она является, не осуществляет и, таким образом, не может рассматриваться как хозяйствующий субъект — участник конкурентных отношений в смысле Закона о защите конкуренции, Управление полагает необходимым при рассмотрении данного дела учитывать следующее.

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

Использование каким-либо хозяйствующим субъектом обозначения, сходного до степени смешения либо идентичного широко известному товарному знаку, связанному с популярным среди потребителей мероприятием или событием (в том числе крупнейшими спортивными соревнованиями, к которым относятся мероприятия FIFA) либо иных способов, создающих ассоциации о причастности нарушителя к деятельности и мероприятиям FIFA, может обеспечить получение необоснованного преимущества в предпринимательской деятельности за счет повышенного интереса потребителей к соответствующим мероприятиям и товарам (услугам), к ним относящимся.

Действия таких лиц предоставляют указанным хозяйствующим субъектам ничем не обоснованные преимущества в осуществлении предпринимательской деятельности в первую очередь перед хозяйствующими субъектами — участниками того же рынка, которые во исполнение

нормативных требований воздерживаются от использования подобных обозначений и иных ассоциаций без правовых оснований. При этом действия нарушителя вводят потребителя в заблуждение, создавая ложное впечатление о причастности изготовителя или продавца товара к соответствующим мероприятиям FIFA, что, в свою очередь, влечет перераспределение потребительского спроса к продукции нарушителя и не может не сказаться на доходах хозяйствующих субъектов - конкурентов, что в силу прямого указания Закона № 108 признается недобросовестной конкуренцией.

В соответствии со статьей 14.8 Закона № 135 не допускаются иные формы недобросовестной конкуренции.

Статьей 37 Закона № 135 предусматривается ответственность за нарушение антимонопольного законодательства коммерческих организаций и их должностных лиц.

В соответствии с частью 1 статьи 14.33 КоАП РФ недобросовестная конкуренция, если эти действия не содержат уголовно наказуемого деяния, за исключением случаев, предусмотренных статьей 14.3 настоящего Кодекса и частью 2 настоящей статьи, - 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.

В соответствии с частью 2 статьи 2.10 КоАП РФ в случае, если в статьях разделов I, III, IV, V настоящего Кодекса не указано, что установленные данными статьями нормы применяются только к физическому лицу или только к юридическому лицу, данные нормы в равной мере действуют в отношении и физического, и юридического лица, за исключением случаев, если по смыслу данные нормы относятся и могут быть применены только к физическому лицу.

Таким образом, действиями ООО «Стоматологическая практика Доктора Лебедева», выразившимися в размещении на фасаде нежилого административного здания (территориальный орган Федеральной службы государственной статистики по Калининградской области) по адресу г. Калининград, Московский проспект, д. 97 баннера - настенного панно размером 11 м. х 5,8 м. площадью 63,8 кв. м на котором изображён зуб, стилизованный в виде бьющего по мячу футболиста и текст: «L-clinic Официальная стоматологическая клиника чемпионата мира по футболу тел. 984-009, www.lebedevclinic.ru», совершено административное правонарушение, предусмотренное частью 1 статьи 14.33 КоАП РФ.

Место совершения административного правонарушения: город Калининград, Московский проспект, д. 97.

Время совершения административного правонарушения: с 21.05.2018 по 01.06.2018.

При составлении 15.06.2018 протокола об административном правонарушении действия ООО «Стоматологическая практика Доктора Лебедева» верно квалифицированы по части 1 статьи 14.33 КоАП РФ.

Рассматриваемое правонарушение не может быть признано малозначительным. По своему характеру нарушение имеет значительную степень общественной опасности, оно направлено против установленного порядка осуществления государственной власти, подрывает основы предпринимательской деятельности и дискредитирует принципы добросовестной конкуренции. Таким образом, оснований для применения нормы статьи 2.9 КоАП РФ не усмотрено.

Расчет размера административного штрафа.

В соответствии с частью 1 статьи 14.33 КоАП РФ, а именно - 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.

В соответствии с пунктом 4 примечаний 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.

В соответствии с пунктом 2 примечаний к статье 14.31 КоАП РФ при назначении административного наказания за совершение административного правонарушения, предусмотренного настоящей статьей либо статьей 14.31.2 или 14.33 настоящего Кодекса, в отношении юридического лица учитываются обстоятельства, смягчающие административную ответственность, предусмотренные пунктами 2 - 7 части 1 статьи 4.2 настоящего Кодекса.

По итогам рассмотрения дела № АМЗ-111адм/2018 выявлено два смягчающих обстоятельства, предусмотренных пунктами 2, 4 части 1 статьи 4.2 КоАП РФ, а именно:

- 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.

По итогам рассмотрения дела № АМЗ-111адм/2018 обстоятельств, отягчающих административную ответственность, предусмотренных пунктами 1-2 части 1 статьи 4.3 и пунктом 3 примечаний к статье 14.31 КоАП РФ, не выявлено.

Согласно примечаниям к статье 14.31 КоАП РФ размер административного штрафа, предусмотренного статьей 14.33 КоАП РФ, следует рассчитывать следующим образом:

$$ПШ = ((МаксШ-МинШ)/2 + МинШ) - ОС$$

ПШ – размер штрафа

МаксШ – максимальный размер штрафа

МинШ – минимальный размер штрафа

ОС- смягчающее обстоятельство, $ОС=(МаксШ-МинШ)/8$

МаксШ – 500.000 руб.;

МинШ – 100.000 руб.;

ОС: 50.000 руб.

ПШ: $(500.000 - 100.000)/2 + 100.000) - 50.000 * 2 = 200.000$ руб.

Таким образом, размер административного штрафа, рассчитанный в соответствии с частью 1 статьи 14.33 КоАП РФ, составляет 200.000 рублей.

В соответствии с частью 2 статьи 4.1.1 административное наказание в виде административного штрафа не подлежит замене на предупреждение в случае совершения административного правонарушения, предусмотренного статьей 14.33 КоАП РФ.

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьей 23.48 и частью 1 статьи 29.9 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Признать Общество с ограниченной ответственностью «Стоматологическая практика Доктора Лебедева» (ИНН 3906135549, ОГРН 1053902841321, г. Калининград, ул. Московский проспект, д.97) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Назначить Обществу с ограниченной ответственностью «Стоматологическая практика Доктора Лебедева» (ИНН 3906135549, ОГРН 1053902841321, г. Калининград, ул. Московский проспект, д.97) наказание в виде административного штрафа в размере 200.000 руб. (двухсот тысяч рублей).

Руководитель управления



О.А. Боброва

Отметка о вручении (направлении) копии постановления согласно статьи 29.11 КоАП РФ

В соответствии с подпунктом 3 частью 1 статьи 30.1 и статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении, совершенном юридическим лицом или лицом, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, обжалуется в арбитражный суд в соответствии с арбитражным процессуальным законодательством.

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.

На основании части 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 КоАП РФ.

Частью 5 статьи 32.2 КоАП РФ предусмотрено, что при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, по истечении срока, указанного в части 1 настоящей статьи, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют соответствующие материалы судебному приставу-исполнителю для взыскания суммы административного штрафа 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 либо административный арест на срок до 15 суток.

Сумма штрафа зачисляется в федеральный бюджет РФ по следующим реквизитам:

Получатель: ИНН: 3905011090 КПП: 390601001; ОКТМО: 27 701 000
УФК по Калининградской области (Управление Федеральной антимонопольной службы по Калининградской области)

Банк получателя: ГРКЦ ГУ Банка России по Калининградской области г. Калининград
БИК: 042748001 р/с 40101810000000010002

Назначение платежа: **КБК 161 1 16 02010 01 6000 140 -денежные взыскания (штрафы) за нарушение антимонопольного законодательства (дело №АМЗ-111адм/2018).**