

## ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу № 99.03-14.33/17к об административном правонарушении

«15» мая 2018 года город Воронеж

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области (далее - Воронежское УФАС России) Попов В.Г., рассмотрев протокол и материалы дела № 99.03-14.33/17к об административном правонарушении, возбужденного в отношении <...> Общества с ограниченной ответственностью «СТМ – Оскол» (до смены наименования «Стройтепломонтаж – Оскол» (309506, Белгородская обл., г. Старый Оскол, ул. Герцена, д. 2, ОГРН 1053109242702, ИНН 3128051452, КПП 312801001) (далее – ООО «Стройтепломонтаж – Оскол», Ответчик) <...> (далее - <...> ООО «Стройтепломонтаж – Оскол» <...>), государственным инспектором отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции Воронежского УФАС России Лисенко Сергеем Александровичем, в связи с нарушением части 1 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в отсутствие <...> ООО «Стройтепломонтаж – Оскол» <...>, в присутствии представителя <...> <...>,

### **УСТАНОВИЛ:**

30.08.2017 г. (дата изготовления Решения в полном объеме 13.08.2017 г.) Комиссией Воронежского УФАС России рассмотрено дело № 202-14к/23к о нарушении ООО «Стройтепломонтаж – Оскол» части 1 статьи 14.4, пункта 1 статьи 14.6 ФЗ «О защите конкуренции».

По итогам рассмотрения дела Комиссией Воронежского УФАС России принято решение о признании нарушения и выданы предписания о прекращении недобросовестной конкуренции путем изменения фирменного наименования «Стройтепломонтаж – Оскол» таким образом, чтобы оно не было тождественным или сходным до степени смешения с фирменным наименованием ООО «Стройтепломонтаж» (нарушение требования части 1 статьи 14.4 ФЗ «О защите конкуренции»), путем прекращения незаконного использования товарного знака № 319993 «СТМ строитепломонтаж», а также удаления фотографии блочно-модульных котельных содержащих, в том числе, товарный знак № 319993 в совокупности с товарным знаком № 549789 «СТМ строитепломонтаж Оскол» с Интернет сайта: <http://www.stm-oskol.ru/> (нарушение требования части 1 статьи 14.6 ФЗ «О защите конкуренции»).

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

03.05.2018 г. в отношении ООО «СТМ – Оскол» (до смены наименования «Стройтепломонтаж – Оскол» составлен протокол № 99.03-14.33/17к об административном правонарушении по части 1 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

03.05.2018 г. рассмотрение дела № 99.03-14.33/17к назначено на 11 ч. 00 мин. (мск) 15.05.2015 г.

15.05.2018 г. в ходе рассмотрения дела № 99.03-14.33/17к установлено следующее.

29 декабря 2016 года в Воронежское УФАС России поступило заявление (вх. № 01-

11/2608 от 29.12.2016 г.) Общества с ограниченной ответственностью «Стройтепломонтаж» (394049, г. Воронеж, Рабочий проспект., д. 101, ОГРН 1023601533339) (далее – ООО «Стройтепломонтаж») в отношении ООО «Стройтепломонтаж – Оскол» по признакам нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации.

В своем заявлении ООО «Стройтепломонтаж» указывает на то, что ООО «Стройтепломонтаж» и ООО «Стройтепломонтаж – Оскол» являются конкурентами, т.е. хозяйствующими субъектами, осуществляющими предпринимательскую деятельность на одном и том же товарном рынке, а именно на рынке производства и реализации отопительного оборудования.

При этом, по мнению Заявителя, ООО «Стройтепломонтаж – Оскол» незаконно использует фирменное наименование и товарный знак (свидетельство на товарный знак (знак обслуживания) № 319993, выдано Федеральной службой по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам) «СТМ строитепломонтаж» (далее – товарный знак № 319993 «СТМ строитепломонтаж») принадлежащие ООО «Стройтепломонтаж», путем их размещения на своей продукции и на Интернет сайте: <http://www.stm-oskol.ru/>.

Воронежским УФАС России запросом от 19.01.2017 года исх. № 03-16/215, от 19.01.2017 у ООО «Стройтепломонтаж – Оскол» была истребована информация, необходимая для установления наличия либо отсутствия признаков нарушения антимонопольного законодательства.

17.02.2017 года ООО «Стройтепломонтаж – Оскол» были предоставлены документы (вх. № 01-11/389). В своих письменных пояснениях ООО «Стройтепломонтаж – Оскол» сообщило, что ООО «Стройтепломонтаж – Оскол» на протяжении нескольких лет тесно сотрудничало с ООО «Стройтепломонтаж» и являлось его официальным представителем на территории Белгородской области. В последующем ООО «Стройтепломонтаж – Оскол» прекратило сотрудничество с ООО «Стройтепломонтаж» и в настоящее время указанный товарный знак ООО «Стройтепломонтаж – Оскол» не использует. Кроме того, по данным ООО «Стройтепломонтаж – Оскол» 06.06.2013 г. зарегистрировало собственный товарный знак под регистрационным номером 54789 (далее - товарный знак № 549789 «СТМ строитепломонтаж Оскол»).

В марте 2017 года ООО «Стройтепломонтаж» были предоставлены материалы, опровергающие доводы ООО «Стройтепломонтаж – Оскол».

В соответствии с приказом Воронежского УФАС России № 30 от 29 марта 2017 г., Определением № 202-14к/23к от 29.03.2017 г. (исх. № 03-16/1396) рассмотрение дела в отношении ООО «Стройтепломонтаж – Оскол» назначено к рассмотрению на 10 ч. 00 мин. (мск) 18 мая 2015 г. по адресу: г. Воронеж, ул. Кольцовская, д. 72, каб. 2.

Указанным Определением у ООО «Стройтепломонтаж – Оскол» и ООО «Стройтепломонтаж» были истребованы сведения, необходимые для всестороннего, полного и объективного выяснения всех обстоятельств дела.

18.05.2017 г. в ходе рассмотрения дела ООО «Стройтепломонтаж» подтвердил доводы изложенные в заявлении (вх. № 01-11/2608 от 29.12.2016 года). Представитель ООО «Стройтепломонтаж – Оскол» возражал по доводам, изложенным пояснениях Общества (вх. № 01-11/899 от 24.04.2017 г.).

Определением № 202-14к/23к от 18.05.2017 г. (исх. № 03-16/2246 от 23.05.2017 г.) рассмотрение дела в отношении ООО «Стройтепломонтаж – Оскол» назначено к рассмотрению на 16 ч. 00 мин. (мск) 22 июня 2017 г. по адресу: г. Воронеж, ул. Кольцовская, д. 72, каб. 2.

Определением № 202-14к/23к от 22.06.2017 г. (исх. № 03-16/2428 от 27.06.2017 г.), для

подготовки заключения по обстоятельствам рассматриваемого дела, рассмотрение дела в отношении ООО «Стройтепломонтаж – Оскол» назначено к рассмотрению на 10 ч. 00 мин. (мск) 18 июля 2017 г. по адресу: г. Воронеж, ул. Кольцовская, д. 72, каб. 2.

18.07.2017 г. рассмотрение дела в отношении ООО «Стройтепломонтаж – Оскол» было отложено.

Определением № 202-14к/23к от 18.07.2017 г. (исх. № 03-16/2975 от 28.07.2017 г.), рассмотрение дела в отношении ООО «Стройтепломонтаж – Оскол» назначено к рассмотрению на 10 ч. 00 мин. (мск) 30 августа 2017 г. по адресу: г. Воронеж, ул. Кольцовская, д. 72, каб. 2.

30.08.2017 г. ознакомившись с материалами дела, изучив обстоятельства дела № 202-14к/23к, объяснения лиц, участвующих в деле, Комиссия установила следующее.

В силу подпункта 1 пункта 3 статьи 10 bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883 подлежат запрету все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента. В соответствии с пунктом 1 статьи 1473 Гражданского Кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ), юридическое лицо, являющееся коммерческой организацией, выступает в гражданском обороте под своим фирменным наименованием, которое определяется в его учредительных документах и включается в единый государственный реестр юридических лиц при государственной регистрации юридического лица.

В соответствии с частью 1 статьи 1474 ГК РФ, юридическому лицу принадлежит исключительное право использования своего фирменного наименования в качестве средства индивидуализации любым не противоречащим закону способом (исключительное право на фирменное наименование), в том числе путем его указания на вывесках, бланках, в счетах и иной документации, в объявлениях и рекламе, на товарах или их упаковках. Сокращенные фирменные наименования, а также фирменные наименования на языках народов Российской Федерации и иностранных языках защищаются исключительным правом на фирменное наименование при условии их включения в единый государственный реестр юридических лиц.

В соответствии с частью 3 статьи 1474 ГК РФ, не допускается использование юридическим лицом фирменного наименования, тождественного фирменному наименованию другого юридического лица или сходного с ним до степени смешения, если указанные юридические лица осуществляют аналогичную деятельность и фирменное наименование второго юридического лица было включено в единый государственный реестр юридических лиц ранее, чем фирменное наименование первого юридического лица.

В соответствии с частью 4 статьи 1474 ГК РФ, юридическое лицо, нарушившее правила пункта 3 настоящей статьи, обязано по требованию правообладателя прекратить использование фирменного наименования, тождественного фирменному наименованию правообладателя или сходного с ним до степени смешения, в отношении видов деятельности, аналогичных видам деятельности, осуществляемым правообладателем, и возместить правообладателю причиненные убытки.

В соответствии с пунктом 2 статьи 1475 ГК РФ, исключительное право на фирменное наименование возникает со дня государственной регистрации юридического лица и прекращается в момент исключения фирменного наименования из единого государственного реестра юридических лиц в связи с прекращением

юридического лица либо изменением его фирменного наименования.

В соответствии с частью 1 статьи 1477 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. Правила настоящего Кодекса о товарных знаках соответственно применяются к знакам обслуживания, то есть к обозначениям, служащим для индивидуализации выполняемых юридическими лицами либо индивидуальными предпринимателями работ или оказываемых ими услуг (ч.2 ст.1477 ГК РФ).

В соответствии с частью 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).

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 (ч. 3 ст. 1484 ГК РФ).

В соответствии с частью 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, либо в случаях установления конвенционного или выставочного приоритета средство индивидуализации, которое имеет более ранний приоритет.

Если средство индивидуализации и промышленный образец 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 или промышленный образец, исключительное право в отношении которого возникло ранее, либо в случаях установления конвенционного, выставочного или иного приоритета средство индивидуализации или промышленный образец, в отношении которого установлен более ранний приоритет.

Обладатель такого исключительного права в порядке, установленном настоящим Кодексом, может требовать признания недействительным предоставления правовой охраны товарному знаку, знаку обслуживания, признания недействительным патента на промышленный образец либо полного или частичного запрета использования фирменного наименования или коммерческого обозначения.

Для целей указанного пункта под частичным запретом использования понимается: в отношении фирменного наименования запрет его использования в определенных видах деятельности;

в отношении коммерческого обозначения запрет его использования в пределах определенной территории и (или) в определенных видах деятельности.

Как следствие, ООО «Стройтепломонтаж» имеет приоритетное право на использование соответствующего наименования.

Согласно пункту 1 статьи 4 ФЗ «О защите конкуренции», товар - объект гражданских прав (в том числе работа, услуга, включая финансовую услугу), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

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 (пункт 4 статьи 4 ФЗ «О защите конкуренции»).

В соответствии с пунктом 7 статьи 4 ФЗ «О защите конкуренции», под конкуренцией понимается 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 пункта 9 статьи 4 ФЗ «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 ФЗ «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.

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

Комиссия, проанализировав материалы дела 202-14к/23к, нормативно-правовую и техническую документацию приходит к следующим выводам:

Стационарная котельная – это котельная, особенностью которой является капитальный характер строительства фундаментов и ограждающих конструкций (стены, перегородки, кровля). Монтаж таких конструкций выполняется

непосредственно на месте установки с соблюдением всех норм и правил капитального строительства. При этом, стационарная котельная может являться как частью капитального сооружения, так и отдельным капитальным строением. Узлы и агрегаты, установленные в стационарной котельной, могут быть спроектированы по желанию заказчика.

Блочно-модульная котельная представляет собой разновидность котельной особой конструкции, выполненную в виде отдельного автономного модуля, подготовленного к транспортированию. Особенностью блочно-модульных котельных является мобильность, отсутствием необходимости отдельно производства сборки важных узлов в единую конструкцию. Узлы и агрегаты, установленные в блочно-модульной котельной, задаются параметрами конкретного изделия и не могут быть спроектированы по желанию заказчика.

Функциональным назначением стационарных и блочно-модульных котельных является выработка тепловой энергии в целях теплоснабжения (в некоторых случаях также горячего водоснабжения). Указанные разновидности котельных могут состоять из узлов и агрегатов, произведенных разными производителями. При этом, узлы и агрегаты, как в составе стационарных, так и в составе блочно-модульных котельных, функционально и технически объединены между собой в единую систему.

Таким образом, стационарные и блочно-модульные котельные являются самостоятельными товарами, поскольку, только совокупность узлов и агрегатов, входящих в состав котельной, может обеспечить выполнение её функционального назначения.

Производителем товара «котельная» (как стационарной, так и блочно-модульной) будет являться лицо, осуществившее монтаж, сборку, пуско-наладочные и иные необходимые работы всех узлов и агрегатов, входящих в состав такой котельной. Готовый товар «котельная» может быть идентифицирован производителем по своему усмотрению, в том числе, при помощи нанесения на соответствующий товар своего товарного знака.

В соответствии с пунктом 3 статьи 4 ФЗ О защите конкуренции», взаимозаменяемые товары - товары, которые могут быть сравнимы по их функциональному назначению, применению, качественным и техническим характеристикам, цене и другим параметрам таким образом, что приобретатель действительно заменяет или готов заменить один товар другим при потреблении (в том числе при потреблении в производственных целях).

Стационарные и блочно-модульные котельные являются взаимозаменяемыми товарами поскольку, при условии сопоставимой мощности обоих товаров, могут быть сравнимы по своему функциональному назначению, применению, качественным и техническим характеристикам, цене и другим параметрам, а приобретатель действительно может заменить один товар другим при потреблении, исходя из характеристик конкретного объекта теплоснабжения.

Тот факт, что блочно-модульные котельные, (в т.ч. произведенные ООО «Стройтепломонтаж-Оскол»), представляют собой отдельный мобильный блок, не отменяет возможность приобретателя заменить указанный товар стационарной котельной (в т.ч. произведенной ООО «Стройтепломонтаж»).

Материалами дела 202-14к/23к установлено, что ООО «Стройтепломонтаж» осуществляет в т.ч. деятельность по производству и реализации промышленных и бытовых котельных (письмо ООО «Стройтепломонтаж» вх. № 01-10/1436 от 15.06.2017 г.). Указанный факт подтверждается договорами, предоставленными ООО «Стройтепломонтаж», в материалы дела № 202-14к/23к (договоры № 37 от 28.05.2015 г., № 145, № 144 от 17.03.2017 г., № 294 от 16.11.2015 г. между ООО

«Стройтепломонтаж» и АО «ДСК», договор № 49/06/2016-СК-6 от 21.06.2016 г. между ЗАО «Машоптторг» и ООО «Стройтепломонтаж», договор № 137 от 13.03.2017 г. между ООО «Стройком Плюс» и ООО «Стройтепломонтаж», договор № 218 от 09.09.2015 г. между ООО «Строитель» и ООО «Стройтепломонтаж»). Все котельные, произведенные ООО «Стройтепломонтаж» в соответствии с вышеуказанными договорами, являются стационарными и выполнены в соответствии с индивидуальным техническим заданием заказчиков.

Помимо этого, ООО «Стройтепломонтаж» осуществляет деятельность по производству и реализации блочно-модульных котельных. Указанный факт подтверждается договором № 2350/125/16 от 14.06.2016 г. между ООО «Стройтепломонтаж» и ПМК «СПП».

ООО «Стройтепломонтаж-Оскол» осуществляет деятельность по производству и реализации блочно-модульных котельных (письмо ООО «Стройтепломонтаж-Оскол» исх. № 278 от 21.06.2017 г.). Указанный факт подтверждается договором № 15.05/27 от 15.06.2016 г. между ООО «Стройтепломонтаж-Оскол» и ООО «Давыдов». Исходя из условий договора № 2350/125/16 от 14.06.2016 г., ООО «Стройтепломонтаж» обязуется поставить оборудование, а также выполнить монтаж и пуск-наладку «Оборудования блочно-модульной котельной установки».

Исходя из условий договора № 294 от 16.11.2015 г., ООО «Стройтепломонтаж» обязуется произвести устройство модуля ГВС и ИТП на объекте заказчика.

Исходя из условий договора № 15.05/27 от 15.06.2016 г., «Стройтепломонтаж-Оскол» обязуется выполнить по заданию ООО «Давыдов» комплекс работ производству блочно-модульной водогрейной котельной.

Из анализа вышеуказанных договоров следует, что ООО «Стройтепломонтаж» и ООО «Стройтепломонтаж-Оскол» производят и реализуют взаимозаменяемые товары, а именно готовые к эксплуатации стационарные и блочно-модульные котельные (далее - котельное оборудование).

Учитывая специфику (высокую стоимость, продолжительный период эксплуатации, необходимость получения производителем разрешительной документации и т.д.) производства и реализации котельного оборудования, географическими границами соответствующего рынка является территория РФ.

Таким образом, ООО «Стройтепломонтаж» и ООО «Стройтепломонтаж-Оскол» являются конкурентами на рынке производства и реализации котельного оборудования на территории РФ.

В материалах дела № 202-14к/23к имеется протокол осмотра нотариусом доказательств в сети Интернет от 03.10.2016 г. (далее – протокол осмотра от 03.10.2016 г.).

Согласно приложению 3 к протоколу осмотра от 03.10.2016 г. на Интернет сайте: <http://www.stm-oskol.ru/> в разделе «медиа» размещены фотографии блочно-модульных котельных содержащих, в том числе, товарный знак № 319993 «СТМ строитепломонтаж». Указанный товарный знак размещен на табличке, прикрепленной к внешней стороне корпуса блочно-модульной котельной. Помимо товарного знака «СТМ строитепломонтаж» табличка содержит телефон (не читаемо), адрес (не читаемо), а также адрес Интернет сайта (предположительно [www.stmgroupp.ru](http://www.stmgroupp.ru)). Также, на внешней стороне корпуса котельной нанесен товарный знак № 549789 «СТМ строитепломонтаж Оскол».

Как следует из пояснений ООО «Стройтепломонтаж-Оскол» (вх. № 01-11/389 от 17.02.2017 г., вх. № 01-11/889 от 24.04.2017 г.), котельная, фотография которой представлена на Интернет сайте: <http://www.stm-oskol.ru/> была произведена в период сотрудничества указанного Общества и ООО «Стройтепломонтаж». При этом, на табличке сохранены и видны контактные данные ООО

«Стройтепломонтаж». ООО «Стройтепломонтаж-Оскол» не претендует на присвоение торговой марки, а лишь указывает на то, что такого рода продукция возможна к производству. Также ООО «Стройтепломонтаж – Оскол» сообщило, что Общество на протяжении нескольких лет тесно сотрудничало с ООО «Стройтепломонтаж» и являлось его официальным представителем на территории Белгородской области.

Как следует из письменных дополнений к заявлению ООО «Стройтепломонтаж», ООО «Стройтепломонтаж-Оскол» никогда не было представителем Заявителя, а всегда было покупателем продукции ООО «Стройтепломонтаж». В обосновании указанных доводов ООО «Стройтепломонтаж» предоставило договоры № 30 от 21.01.2014 г., № 45 от 19.01.2015 г., № 45 от 19.01.2016 г. Предметом, вышеперечисленных договоров являлась продажа Заявителем ООО «Стройтепломонтаж-Оскол» элементов водоснабжения, отопления, канализации. Помимо этого, вышеперечисленные договоры не имеют ссылок на то, что ООО «Стройтепломонтаж-Оскол» является официальным дилером ООО «Стройтепломонтаж».

Необходимо отметить, что Определением о назначении дела № 202-14к/23к к рассмотрению (исх. № 03-16/1396 от 29.03.2017 г.) у ООО «Стройтепломонтаж-Оскол» была, в том числе, запрошена информация о наличии либо отсутствии дилерского договора, заключенного с ООО «Стройтепломонтаж». Указанный договор не был предоставлен Комиссии Ответчиком. Таким образом, у Комиссии отсутствуют основания для признания ООО «Стройтепломонтаж-Оскол» официальным дилером ООО «Стройтепломонтаж».

Согласно Заключению (копия имеется в материалах дела № 202-14к/23к) по результатам рассмотрения возражения (приложение к решению Федеральной службой по интеллектуальной собственности), предоставление правовой охраны товарному знаку № 549789 «СТМ строитепломонтаж Оскол» признано недействительным в отношении всех товаров 06 класса МКТУ, за исключением «баллоны (резервуары металлические) для сжатых газов или жидкого воздуха; бункеры металлические; емкости для хранения кислот металлические; изделия из обычных металлов художественные; контейнеры металлические (для хранения и транспортировки); резервуары для жидкого топлива металлические; резервуары для сжатых газов или жидкого воздуха металлические; резервуары металлические; свинарники металлические; стойла металлические; установки для парковки велосипедов металлические; ящики почтовые металлические», и всех товаров 11 класса МКТУ, за исключением «устройства для освещения; аппараты сушильные; мангалы».

Учитывая изложенные обстоятельства, Комиссия приходит к выводу о том, что действия ООО «Стройтепломонтаж-Оскол» нарушают требования части 1 статьи 14.6 ФЗ «О защите конкуренции», выраженные в незаконном использовании товарного знака № 319993 «СТМ строитепломонтаж», путем размещения на Интернет сайте: <http://www.stm-oskol.ru/> в разделе «медиа» фотографии блочно-модульных котельных содержащих, в том числе, товарный знак № 319993 в совокупности с товарным знаком № 549789 «СТМ строитепломонтаж Оскол».

Указанные действия могут вызвать смешение с деятельностью хозяйствующего субъекта-конкурента либо с товарами или услугами, вводимыми хозяйствующим субъектом-конкурентом в гражданский оборот на территории Российской Федерации, а также сформировать у потребителей ложное впечатление о наличии связи между продукцией производимой ООО «Стройтепломонтаж-Оскол» и ООО «Стройтепломонтаж».

Учитывая изложенные обстоятельства, Комиссия приходит к выводу о том, что в



действиях ООО «Стройтепломонтаж–Оскол» содержатся нарушения пункта 1 статьи 14.6 ФЗ «О защите конкуренции».

Согласно выписок из ЕГРЮЛ ООО «Стройтепломонтаж» зарегистрировано с соответствующим наименованием 25.05.2001 г., ООО «Стройтепломонтаж – Оскол» зарегистрировано 05.08.2005 г.

Как следствие, ООО «Стройтепломонтаж» имеет приоритетное право на использование соответствующего наименования.

Согласно Заключению (копия имеется в материалах дела № 202-14к/23к) патентоведческой экспертизы от 24.04.2017 г. на предмет сходства полных фирменных наименований ООО «Стройтепломонтаж–Оскол» и ООО «Стройтепломонтаж», указанные фирменные наименования признаны сходными до степени смешения.

Согласно письму «Федерального института промышленной собственности» (копия имеется в материалах дела № 202-14к/23к вх. № 01-11/1762 от 25.07.2017 г.), фирменные наименования ООО «Стройтепломонтаж–Оскол» и ООО «Стройтепломонтаж» являются сходными до степени смешения.

Фирменные наименования ООО «Стройтепломонтаж» и ООО «Стройтепломонтаж – Оскол» являются сходными до степени смешения.

По данным с Интернет сайта Федеральной налоговой службы: <https://www.nalog.ru/>, с наименованием «Стройтепломонтаж» зарегистрировано свыше 40 юридических лиц.

При этом, по мнению Комиссии, наименование «Стройтепломонтаж» не является общеупотребимым и может характеризовать деятельность юридического лица на различных товарных рынках.

Так, словосочетание «Стройтепломонтаж» состоит из трех общеупотребимых в деловом обороте слов: «Строй», «тепло» и «монтаж».

Названное словосочетание, а равно и наименование юридического лица, может указывать как на производство котельного оборудования, так и на монтаж утеплителей на здания, осуществление работ по строительству зданий и т.д.

По смыслу части 1 статьи 14.4 ФЗ «О защите конкуренции», недобросовестная конкуренция возможна только в том случае, если хозяйствующие субъекты, имеющие сходные наименования, осуществляют деятельность на одном товарном рынке и являются конкурентами.

Материалами дела № 202-14к/23к подтверждается, что ООО «Стройтепломонтаж-Оскол» знало о деятельности ООО «Стройтепломонтаж» на рынке производства и реализации котельного оборудования. При этом, при регистрации (05.08.2005 г.) и позднее ООО «Стройтепломонтаж-Оскол» не предприняло попыток идентифицировать (т.е. выделить среди прочих) свою деятельность и производимую продукцию.

Факт добавления Ответчиком наименования «Оскол» к наименованию «Стройтепломонтаж», не может являться доказательством индивидуализации деятельности хозяйствующего субъекта, поскольку наименование «Оскол», ассоциируется с населенным пунктом расположенным в Белгородской области. Добавление наименования населённого пункта (или иного географического обозначения) к наименованию иного юридического лица, вызывает безусловное впечатление о наличии связи между такими хозяйствующими субъектами. В современном деловом обороте широко распространена практика, в соответствии с которой, при образовании территориальных филиалов, юридическое лицо добавляет к своему основному наименованию наименование местности, в границах которой действует филиал.

Учитывая изложенные обстоятельства, Комиссия приходит к выводу о том, что в

действиях ООО «Стройтепломонтаж–Оскол» содержатся нарушения части 1 статьи 14.4 ФЗ «О защите конкуренции», связанные с незаконным приобретением и использованием исключительного права на средства индивидуализации юридического лица.

Указанные действия ООО «Стройтепломонтаж–Оскол» содержат нарушения части 1 статьи 14.4, пункта 1 статьи 14.6 ФЗ «О защите конкуренции» поскольку:

1. направлены на получение преимуществ, поскольку незаконное использование товарного знака, принадлежащего ООО «Стройтепломонтаж», в совокупности с использованием наименования «Стройтепломонтаж-Оскол» может создать у потребителя необоснованное впечатление о наличии связи между ООО «Стройтепломонтаж» и ООО «Стройтепломонтаж -Оскол» и привести к смещению деятельности конкурентов. В свою очередь, ООО «Стройтепломонтаж-Оскол» получает возможность использовать деловую репутацию ООО «Стройтепломонтаж».

2. нарушают требования гражданского законодательства (в т. ч. части 1,3,4 статьи 1474, ч. 1 статьи 1473, п. 2 статьи 1475, ч. 6 статьи 1252 ГК РФ, статьи 10 bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883).

3. способны причинить убытки в виде упущенной выгоды и создания необоснованных препятствий в осуществлении деятельности Заявителем - добросовестному хозяйствующему субъекту, осуществляющему законное использование собственного товарного знака и фирменного наименования.

Установленные обстоятельства и имеющиеся в деле № 202-14к/23к доказательства свидетельствуют о наличии в действиях ООО «Стройтепломонтаж-Оскол» нарушения требований части 1 статьи 14.4, пункта 1 статьи 14.6 ФЗ «О защите конкуренции».

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

Ответственность за указанное правонарушение предусмотрена частью 1 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В соответствии с частью 1 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, недобросовестная конкуренция, если эти действия не содержат уголовно наказуемого деяния, за исключением случаев, предусмотренных статьей 14.3 указанного Кодекса и частью 2 названной статьи, - влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Тем самым, ООО «Стройтепломонтаж-Оскол» совершило административное правонарушение, выраженное в незаконном использовании товарного знака № 319993 «СТМ строитепломонтаж», путем размещения на Интернет сайте: <http://www.stm-oskol.ru/> в разделе «медиа» фотографии блочно-модульных котельных содержащих, в том числе, товарный знак № 319993 в совокупности с товарным знаком № 549789 «СТМ строитепломонтаж Оскол» в период с 03.10.2016 г. по 14.04.2018 г. (нарушение требований пункта 1 статьи 14.6 ФЗ «О защите конкуренции»), а также, в незаконном приобретении и использовании

исключительного права на фирменное наименование ООО «Стройтепломонтаж-Оскол», сходного до степени смешения с фирменным наименованием ООО «Стройтепломонтаж», исключительное право на использование которого принадлежит ООО «Стройтепломонтаж», в том числе при производстве и реализации котельного оборудования на территории РФ в период с 05.08.2005 г. по 19.10.2017 г. (нарушение требования части 1 статьи 14.4 ФЗ «О защите конкуренции»).

При вынесении Постановления учитываются все обстоятельства дела.

На основании статьи 2.4 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей. При этом под должностным лицом следует понимать лицо, постоянно, временно или в соответствии со специальными полномочиями осуществляющее функции представителя власти, то есть наделенное в установленном законом порядке распорядительными полномочиями в отношении лиц, не находящихся в служебной зависимости от него, а равно лицо, выполняющее организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции в государственных органах, органах местного самоуправления, государственных и муниципальных организациях, а также в Вооруженных Силах Российской Федерации, других войсках и воинских формированиях Российской Федерации. Совершившие административные правонарушения в связи с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций руководители и другие работники иных организаций, а также лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, несут административную ответственность как должностные лица, если законом не установлено иное.

Материалами дела установлено, что в период с 05.08.2005 г. по настоящее время <...> ООО «Стройтепломонтаж-Оскол» является <...>.

Также установлено, что <...> выполняет в ООО «Стройтепломонтаж-Оскол» организационно-распорядительные и административно-хозяйственные функции.

Тем самым, <...> ООО «Стройтепломонтаж-Оскол» <...> совершил административное правонарушение, выраженное в ненадлежащем контроле за исполнением указанным Обществом антимонопольного законодательства.

14.04.2018 г. вх. № 01-11/829 от ООО «Стройтепломонтаж-Оскол» на уведомление Воронежского УФАС России исх. № 03-16/1489 от 10.04.2018 г. «о месте и времени возбуждения дел об административных правонарушениях» поступили письменные пояснения из которых следует, в том числе следующее: «предписание № 202-14к/23к прекращении недобросовестной конкуренции от 30.08.2017 г. исполнено: наименование изменено на ООО «СТМ-Оскол» (дата внесения изменений в ЕГРЮЛ 19.10.2017 г.).

Доказательств, свидетельствующих о принятии <...> ООО «Стройтепломонтаж-Оскол» <...> всех зависящих от него мер для соблюдения требований законодательства не предоставлено. <...> не доказано, что правонарушение было вызвано чрезвычайными, объективно непредотвратимыми обстоятельствами и другими непредвиденными, непреодолимыми препятствиями, находящимися вне контроля данного юридического лица, при соблюдении той или иной степени заботливости и осмотрительности, какая требовалась от него в целях надлежащего соблюдения антимонопольного законодательства, что свидетельствует о виновности <...> ООО «Стройтепломонтаж-Оскол» <...> в совершении административного правонарушения.

На основании изложенного, руководствуясь частью 1 статьи 2.1, статьей 4.1, пунктом 1 части 1 статьи 29.9, статьей 29.11 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

**ПОСТАНОВИЛ:**

**1.** Признать <...> ООО «СТМ – Оскол» (до смены наименования ООО «Стройтепломонтаж – Оскол» (309506, Белгородская обл., г. Старый Оскол, ул. Герцена, д. 2, ОГРН 1053109242702, ИНН 3128051452, КПП 312801001) <...> виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях и применить к нему меру наказания в виде административного штрафа в размере 12 000 рублей (Двенадцать тысяч рублей).

**2.** Направить копию настоящего постановления для исполнения <...> ООО «СТМ – Оскол» (до смены наименования ООО «Стройтепломонтаж – Оскол») <...>.

Согласно части 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 настоящего Кодекса.

Суммы штрафов, уплаченных за нарушения антимонопольного законодательства, зачисляются в Федеральный бюджет.

Получатель: УФК по Воронежской области (Воронежское УФАС России)

Расчетный счет: 40101810500000010004

Банк получателя: ОТДЕЛЕНИЕ ВОРОНЕЖ Г.ВОРОНЕЖ

БИК 042007001

ИНН 3664022568

КПП 366601001

Код бюджетной классификации 161 1 16 02010 01 6000 140

ОКТМО 20701000

В платежных документах необходимо сослаться на данное постановление, указав его номер и дату принятия, а также ФИО плательщика платежа.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьей 30.1 и частью 1 статьей 30.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.