2 марта 2020г. **г. Тула**

14 часов 30 минут

Руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 071/04/14.33-39/2020, возбужденного в отношении должностного лица ООО «Торговый дом «АКВА» в присутствии последней,

УСТАНОВИЛ:

Комиссия Тульского УФАС России по результатам рассмотрения дела № 071/01/14.6-436/2019 признала ООО «Торговый дом «АКВА» нарушившим требования пункта 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в незаконном использовании обозначения «ООО «ТД «Аквалайн», сходного до степени смешения с фирменным наименованием (ЗАО «Аквалайн») и товарным знаком (знаком обслуживания «Аквалайн», свидетельство № 197299, срок действия регистрации истекает 13.07.2029г.), принадлежащими ЗАО «Аквалайн».

Решением Комиссии Тульского УФАС России по делу № 071/01/14.6-436/2019 (в полном объеме изготовлено 17.01.2020г. (исх.2/231)) установлено следующее:

В сентябре 2019г. в Управление поступили заявления ЗАО «Аквалайн» о незаконном использовании ООО «Аквалайн» (вх. 4022) и ООО «ТД «Аквалайн» (вх. 4256, ООО «ТД «АКВА») обозначений «Аквалайн», сходных до степени смешения с товарным знаком (знаком обслуживания) «Аквалайн» (свидетельство № 197299, срок действия регистрации истекает 13.07.2029г.) и фирменным наименованием ЗАО «Аквалайн».

Часть 1 статьи 1225 Гражданского кодекса РФ определяет, что товарный знак (знак обслуживания) и фирменное наименование относятся к результатам интеллектуальной деятельности и приравненным к ним средствам индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, которым предоставляется правовая охрана – интеллектуальная собственность.

Частью 1 статьи 1473 Гражданского кодекса РФ установлено, что 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 Гражданского кодекса 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.

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 (часть 3 статьи 1474 Гражданский кодекс РФ).

В силу статьи 1475 Гражданский кодекс РФ на территории Российской Федерации действует исключительное право на фирменное наименование, включенное в единый государственный реестр юридических лиц. 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.

Статьей 1476 Гражданского кодекса определено, что фирменное наименование или отдельные его элементы могут использоваться правообладателем в составе принадлежащего ему коммерческого обозначения. Фирменное наименование, включенное в коммерческое обозначение, охраняется независимо от охраны коммерческого обозначения. Фирменное наименование или отдельные его элементы могут быть использованы правообладателем в принадлежащем ему товарном знаке и знаке обслуживания. Фирменное наименование, включенное в товарный знак или знак обслуживания, охраняется независимо от охраны товарного знака или знака обслуживания.

Согласно части 1 статьи 1477 Гражданского кодекса 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.

На территории Российской Федерации действует исключительное право на товарный знак, зарегистрированный федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности, а также в других случаях, предусмотренных международным договором Российской Федерации (статья 1479 Гражданского кодекса РФ).

В соответствии со статьей 1484 Гражданского кодекса РФ лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака в соответствии со статьей 1229 настоящего Кодекса любым не противоречащим закону способом (исключительное право на товарный знак), в том числе способами, указанными в пункте 2 настоящей статьи. Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на товарный знак. 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:

1) 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;

2) при выполнении работ, оказании услуг;

3) на документации, связанной с введением товаров в гражданский оборот;

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

5) 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.

Статьей 1515 Гражданского кодекса РФ установлено, что товары, этикетки, упаковки товаров, на которых незаконно размещены товарный знак или сходное с ним до степени смешения обозначение, являются контрафактными.

Лицо, нарушившее исключительное право на товарный знак при выполнении работ или оказании услуг, обязано удалить товарный знак или сходное с ним до степени смешения обозначение с материалов, которыми сопровождается выполнение таких работ или оказание услуг, в том числе с документации, рекламы, вывесок.

В соответствии с частью 6 статьи 1252 Гражданского кодекса 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.

Как следует из правоприменительной практики (постановление Пленума Верховного Суда РФ от 23.04.2019г. № 10 «О применении части четвертой Гражданского кодекса РФ», информационное письмо Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 13.12.2007г. № 122) различие организационно-правовой формы как части фирменного наименования истца и ответчика само по себе не свидетельствует об отсутствии нарушения права на фирменное наименование.

Согласно информации, размещенной на сайте Федеральной налоговой службы (http://egrul.nalog.ru/#), выпискам из ЕГРЮЛ (размещенным на этом же сайте) ЗАО «Аквалайн» осуществляет свою деятельность, используя фирменное наименование (ЗАО «Аквалайн») с 01.04.1998г., ООО «Аквалайн» зарегистрировано 25.03.2019г., ООО «ТД «Аквалайн» (ООО «ТД «АКВА») - 06.06.2019г.

Поскольку ООО «Аквалайн», ООО «ТД «Аквалайн» (ООО «ТД «АКВА») включены в единый реестр юридических лиц позже ЗАО «Аквалайн», приоритетное право на использование фирменного наименования «Аквалайн» принадлежит последнему, а ООО «Аквалайн», ООО «ТД «Аквалайн» (ООО «ТД «АКВА») неправомерно используют обозначение «Аквалайн», сходное до степени смешения с фирменным наименованием ЗАО «Аквалайн».

Кроме того, словесное обозначение «Аквалайн», используемое ООО «Аквалайн» и ООО «ТД «Аквалайн» (ООО «ТД «АКВА») в составе фирменного наименования, является сходным до степени смешения с товарным знаком (знаком обслуживания) «Аквалайн» по свидетельству 197299, принадлежащим ЗАО «Аквалайн».

Федеральным законом «О защите конкуренции» определено понятие «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 (пункт 9 статьи 4).

ЗАО «Аквалайн» является конкурентом ООО «Аквалайн» и ООО «ТД «Аквалайн» (ООО «ТД «АКВА»), поскольку указанные хозяйствующие субъекты осуществляют деятельность на одних товарных рынках:

- торговля оптовая соками, минеральной водой и прочими безалкогольными напитками (код ОКВЭД 46.34.1);

- торговля розничная безалкогольными напитками в специализированных магазинах (код ОКВЭД 47.25.2);

- деятельность по предоставлению прочих вспомогательных услуг для бизнеса, не включенная в другие группировки (код ОКВЭД 82.99) – один товарный рынок между ЗАО «Аквалайн» и ООО «Аквалайн»;

- деятельность автомобильного грузового транспорта (код ОКВЭД 49.41) – один товарный рынок между ЗАО «Аквалайн» и ООО «ТД «Аквалайн» (ООО «ТД «АКВА»).

Пунктом 1 статьи 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции» установлен запрет на недобросовестную конкуренцию 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.

В соответствии с пунктом 16 постановления Пленума ВАС РФ от 17.02.2011г. № 11 «О некоторых вопросах применения особенной части Кодекса РФ об административных правонарушениях» в статье 14 Закона о защите конкуренции приведен открытый перечень действий, являющихся недобросовестной конкуренцией.

При анализе вопроса о том, является ли конкретное совершенное лицом действие актом недобросовестной конкуренции, подлежат учету не только указанные законоположения, но и положения статьи 10bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности, в силу которых актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах.

Пунктом 2 статьи 10bis Парижской конвенции установлено, что подлежат запрету:

1) все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой

деятельности конкурента;

2) ложные утверждения при осуществлении коммерческой деятельности, способные дискредитировать предприятие, продукты или промышленную или торговую деятельность конкурента;

3) указания или утверждения, использование которых при осуществлении коммерческой деятельности может ввести общественность в заблуждение относительно характера, способа изготовления, свойств, пригодности к применению или количества товаров.

11.11.2019г. на заседании комиссии законный представитель ООО «ТД «Аквалайн» (ООО «ТД «АКВА») пояснила, что, принимая решение о создании и регистрации хозяйствующего субъекта с фирменным наименованием «Аквалайн», не предполагала возможность нарушения прав и законных интересов третьих лиц, в данном случае правообладателя – ЗАО «Аквалайн». В настоящее время Обществом предпринимаются действия по смене фирменного наименования.

Исследовав доказательства, имеющиеся в материалах настоящего дела, заслушав пояснения, лиц, участвующих в деле, Комиссия Управления приходит к выводу о том, что действия ООО «Аквалайн», ООО «ТД «Аквалайн» (ООО «ТД «АКВА») по использованию обозначений «Аквалайн», сходных до степени смешения с товарным знаком (знаком обслуживания) «Аквалайн» и фирменным наименованием «Аквалайн», принадлежащих ЗАО «Аквалайн» (свидетельство на товарный знак (знак обслуживания) № 197299, срок действия регистрации истекает 13.07.2029г.), являются актом недобросовестной конкуренцией, поскольку противоречат положениям Гражданского кодекса РФ, Федерального закона «О защите конкуренции», обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, принципам разумности, справедливости, вследствие чего потребители могут быть введены в заблуждение, а последнему причинены и/или могут быть причинены убытки и/или вред деловой репутации.

26.12.2019г. ООО «ТД «Аквалайн» (ООО «ТД «АКВА») представлены документы, свидетельствующие об изменении Обществом фирменного наименования с ООО «Торговый дом «Аквалайн» на ООО «Торговый дом «АКВА», в том числе, представлены копии: свидетельства о постановке на учет Российской организации в налоговом органе по месту ее нахождения, решения № 2 единственного учредителя ООО «ТД «Аквалайн» от 16.12.2019г., устава ООО «ТД «АКВА», утвержденного решением № 2 единственного участника ООО «ТД «АКВА» от 16.12.2019г., расписки о получении документов, представленных при государственной регистрации юридического лица от 17.12.2019г., лист записи Единого государственного реестра юридических лиц от 24.12.2019г.

В соответствии с частью 2 статьи 14.33 Кодекса РФ об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ) недобросовестная конкуренция, выразившаяся во введении в оборот товара с незаконным использованием

результатов интеллектуальной деятельности и приравненных к ним средств индивидуализации юридического лица, средств индивидуализации продукции, работ, услуг влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере двадцати тысяч рублей либо дисквалификацию на срок до трех лет.

На основании изложенного:

- событие административного правонарушения и его квалификация: нарушение ООО «ТД «АКВА» («ООО «ТД «Аквалайн») пункта 1 статьи 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции», выразившегося в незаконном использовании обозначения «ООО «ТД «Аквалайн», сходного до степени смешения с фирменным наименованием «ЗАО «Аквалайн» и товарным знаком товарным (знаком обслуживания «Аквалайн», № 197299, срок действия регистрации истекает 13.07.2029г.), принадлежащих ЗАО «Аквалайн», что влечет административную ответственность на должностное лицо ООО «ТД «АКВА» предусмотренную частью 2 статьи 14.33 КоАП РФ.
- время совершения должностным лицом ООО «ТД «АКВА» административного правонарушения период с 06.06.2019г. (дата регистрации юридического лица с фирменным наименованием ООО «ТД «АКВА») по 26.12.2019г. (дата представления сведений о смене фирменного наименования с ООО «ТД «Аквалайн» на ООО «ТД «АКВА»).
- место совершения должностным лицом ООО «ТД «АКВА» административного правонарушения: г. Тула.

Факт совершения административного правонарушения должностным лицом ООО «ТД «АКВА» подтверждается протоколом по делу № 071/04/14.33-39/2020 об административном правонарушении от 17.02.2020г., а также материалами антимонопольного дела № 071/01/14.6-436/2019.

Срок давности привлечения должностного лица ООО «ТД «АКВА» к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ за нарушение антимонопольного законодательства, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

Решая вопрос о виде и размере административного наказания, учитывается характер совершенного административного правонарушения, личность виновного, его имущественное положение, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

В действиях должностного лица ООО «ТД «АКВА» установлено обстоятельство, смягчающее административную ответственность добровольное прекращение противоправного поведения лицом, совершившим административное правонарушение (пункт 2 части 1 статьи 4.2 КоАП РФ)

Руководствуясь статьями 23.48, 29.9, а также частью 2 статьи 14.33 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать должностное лицо **ООО «ТД «АКВА» <С> виновной** в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 2 статьи 14.33 КоАП РФ, и **назначить ей наказание** в виде административного штрафа **в размере 20 000 (двадцать тысяч) рублей.**

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.

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

Реквизиты для уплаты административного штрафа:

Сумму штрафа надлежит уплатить:

Получатель: ИНН 7107026090/КПП 710601001

УФК Минфина России по Тульской области

(Управление Федеральной антимонопольной службы по Тульской области)

КБК 161 1 16 01141 01 0033 140

ОКТМО 70701000

Банк получателя: Отделение Тула

БИК 047003001

Р\сч 40101810700000010107

Назначение платежа – административный штраф по постановлению Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области *от **2 марта 2020 года*** за нарушение Федерального закона «О защите конкуренции».

Копию документа, подтверждающего уплату административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление, **по факсу 359365.**

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы

неуплаченного административного штрафа, но не менее одной тысячи рублей, либо административный арест на срок до пятнадцати суток, либо обязательные работы на срок до пятидесяти часов.

В соответствии с пунктом 3 части 1 и частью 3 статьи 30.1 КоАП, а также частью 1 статьи 30.3 КоАП постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно статьи 31.1 КоАП 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.

Дата получения (выдачи) постановления о наложении штрафа – 2 марта 2020 года

Дата вступления постановления в законную силу – 17 марта 2020 года

Срок исполнения постановления – до 16 мая 2020 года

Срок оплаты административного штрафа (часть 1 статьи 32.2 КоАП) – до 16 мая 2020 года.