

РЕШЕНИЕ,

вынесенное в отношении ООО «ФК «Апрель»

г. Краснодар

Резолютивная часть решения оглашена «05» сентября 2013 г.

В полном объеме решение изготовлено «18» сентября 2013 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю (Краснодарского УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии – Виктория Викторовна Оберемок – заместитель руководителя, начальник отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции.

Члены Комиссии:

Скидкова Т.И. – заместитель начальника отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;

Нудной Н.С. – ведущий специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;

Бобышева А.Н. – специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции,

рассмотрев дело № 233/2013, возбужденное по признакам нарушения обществом с ограниченной ответственностью «ФАРМАЦЕВТИЧЕСКАЯ КОМПАНИЯ «АПРЕЛЬ» (место нахождения: 350007, Краснодарский край, г. Краснодар, ул. им Захарова, 25,1; ИНН 2309084401; дата государственной регистрации в качестве юридического лица: 23.07.2003) пунктов 2, 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в связи с использованием при оформлении аптек, расположенных по следующим адресам:

- г. Краснодар, ул. Азовская, 4;
- г. Армавир, ул. Советской Армии, 287а;
- ст. Отрадная, ул. Красная, 147а;
- г. Тимашевск, ул. Братская, 144,

обозначения «социальная аптека», являющегося частью фирменного наименования общества с ограниченной ответственностью «Социальная Аптека» и его коммерческим обозначением,

в присутствии следующих лиц:

от ответчика – представителя по доверенности от 08.05.2013 Медведевой Елены Витальевны,

от заявителя – представителя по доверенности от 17.05.2013 Манукян Рафаэля Маргаровича,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю поступило заявление общества с ограниченной ответственностью «Социальная Аптека» (вх. № 2134 от 19.03.2013) (далее – заявитель) о признаках нарушения антимонопольного законодательства в действиях общества с ограниченной ответственностью «ФАРМАЦЕВТИЧЕСКАЯ КОМПАНИЯ «АПРЕЛЬ» (место нахождения: 350007, Краснодарский край, г. Краснодар, ул. им Захарова, 25,1; ИНН 2309084401; дата государственной регистрации в качестве юридического лица: 23.07.2003).

В связи с указанным, Краснодарским УФАС России в отношении ООО «ФК «АПРЕЛЬ» было возбуждено дело № 233/2013 о нарушении антимонопольного законодательства, и рассмотрение дела было назначено на 24.07.2013 в 15-00 часов.

24.07.2013 рассмотрение дела № 233/2013 было отложено Комиссией Краснодарского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) на 05.09.2013 в 11-00 часов в связи с необходимостью получения Комиссией дополнительных доказательств, необходимых для принятия решения по существу.

05.09.2013 при рассмотрении дела № 233/2013 по существу Комиссией установлено следующее:

Заявитель – ООО «Социальная Аптека» зарегистрировано как юридическое лицо с данным наименованием 20.09.2010.

При этом согласно представленным в Краснодарское УФАС России ООО «Социальная Аптека» материалам (газета «Краснодарские Известия» от 16 декабря 2011 года; газеты «В Каждый Дом» № 16 (893) от 06-12 мая 2013, № 18 (895) от 20-26 мая 2013, № 20 (897) от 3-9 июня 2013, видеозаписями рекламы и телепередач за 2011-2012 гг.) общество использует обозначение «социальная аптека» в качестве своего коммерческого обозначения.

В соответствии с п. 1 ст. 1473 ГК РФ Гражданского кодекса Российской Федерации 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.

Согласно п. 1 ст. 1474 Гражданского кодекса Российской Федерации 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.

В соответствии с п. 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.

Согласно п. 1 ст. 1539 Гражданского Кодекса Российской Федерации правообладателю принадлежит исключительное право использования коммерческого обозначения в качестве средства индивидуализации принадлежащего ему предприятия любым не противоречащим закону способом (исключительное право на коммерческое обозначение), в том числе путем указания коммерческого обозначения на вывесках, бланках, в счетах и на иной документации, в объявлениях и рекламе, на товарах или их упаковках, если такое обозначение обладает достаточными различительными признаками и его употребление правообладателем для индивидуализации своего предприятия является известным в пределах определенной территории.

Согласно выписке из Единого государственного реестра юридических лиц, содержащей сведения о юридическом лице – обществе с ограниченной ответственностью «Социальная Аптека» (в деле) дата регистрации общества с данным наименованием – 20.09.2010. Следовательно, право на фирменное наименование ООО «Социальная Аптека» возникло у общества 20 сентября 2010 года.

ООО «ФК «АПРЕЛЬ» при оформлении аптек, расположенных по следующим адресам:

- г. Краснодар, ул. Азовская, 4;
- г. Армавир, ул. Советской Армии, 287а;
- ст. Отрадная, ул. Красная, 147а;
- г. Тимашевск, ул. Братская, 144,

использует обозначение «социальная аптека», что подтверждено фотоматериалами, представленными в Краснодарское УФАС России заявителем и ответчиком, и письмом ООО «ФК «АПРЕЛЬ», представленным в Краснодарское УФАС России ООО «ФК «АПРЕЛЬ» (исх. № 24 от 06.06.2013, вх. № 4658 от 11.06.2013).

В письменных объяснениях, представленных ООО «ФК «АПРЕЛЬ» в Краснодарское УФАС России (исх. № 24 от 06.06.2013, вх. № 4658 от 11.06.2013), общество указывает, что использует обозначение «социальная аптека» с 2009 года. В качестве подтверждения данного факта ООО «ФК «АПРЕЛЬ» представлены в Краснодарское УФАС России копии договора № 1/PM от 16 января 2009 года, заключенного между ИП Бухтияровой С.Г. и ООО «ФК «Апрель», и договора № 10 о рекламном

обслуживании от 12 января 2009 года, заключенного между ИП Бойко Н.П. и ООО «ФК «АПРЕЛЬ».

В соответствии с договором № 1/PM от 16.01.2009, заключенным между ИП Бухтияровой С.Г. (исполнитель) и ООО «ФК «АПРЕЛЬ» (заказчик) заказчик поручает, а исполнитель обязуется разместить рекламные материалы заказчика и обеспечить их прокат в салонах маршрутных такси.

В соответствии с договором № 10 о рекламном обслуживании от 12 января 2009 года, заключенным между ИП Бойко Н.П. (исполнитель) и ООО «ФК «АПРЕЛЬ» (заказчик), заказчик поручает, а исполнитель обязуется оказывать комплексные услуги по рекламному обслуживанию организации по заданию заказчика.

Согласно позиции ООО «ФК «АПРЕЛЬ», изложенной в том числе в письменных объяснениях, представленных обществом в Краснодарское УФАС России 04.09.2013 (вх. № 7264 от 04.09.2013), указанные выше договоры подтверждают факт использования ООО «ФК «АПРЕЛЬ» обозначения «социальная аптека» с 2009 года, то есть раннее возникновения на него исключительных прав у ООО «Социальная Аптека». Однако ООО «ФК «АПРЕЛЬ» не представлено в Краснодарское УФАС России документального подтверждения фактического исполнения данных договоров контрагентами.

Согласно статье 1252 Гражданского Кодекса Российской Федерации 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.

Согласно п. 2 ст. 1539 ГК РФ не допускается использование обозначения, способного ввести в заблуждение относительно принадлежности предприятия определенному лицу, в частности обозначения, сходного до степени смешения с фирменным наименованием, товарным знаком или защищенным исключительным правом коммерческим обозначением, принадлежащим другому лицу, у которого соответствующее право возникло ранее.

В соответствии со статьей 10 bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности актом недобросовестной конкуренции считается каждый акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах. В частности, 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 п. 9 ст. 4 Федерального закона «О защите конкуренции» недобросовестной конкуренцией являются 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.

Согласно ч. 1 ст. 14 Федерального закона «О защите конкуренции» недобросовестная конкуренция не допускается.

В соответствии с выпиской из Единого государственного реестра юридических лиц, содержащей сведения о юридическом лице – ООО «Социальная Аптека» видами деятельности общества являются розничная торговля медицинскими товарами и ортопедическими изделиями (код ОКВЭД 52.32; розничная торговля фармацевтическими товарами (код ОКВЭД 52.31).

В соответствии с выпиской из Единого государственного реестра юридических лиц, содержащей сведения о юридическом лице – ООО «ФК «Апрель» видами деятельности общества являются розничная торговля медицинскими товарами и ортопедическими изделиями (код ОКВЭД 52.32; розничная торговля фармацевтическими товарами (код ОКВЭД 52.31).

Следовательно, ООО «ФК «АПРЕЛЬ» и ООО «Социальная Аптека» являются хозяйствующими субъектами – конкурентами.

Действия ООО «ФК «АПРЕЛЬ», связанные с использованием обозначения «социальная аптека» (являющегося частью фирменного наименования ООО «Социальная аптека» и его коммерческим обозначением) при оформлении аптек (на фасадных сторонах здания), расположенных по адресам:

- г. Краснодар, ул. Азовская, 4;
- г. Армавир, ул. Советской Армии, 287а;
- ст. Отрадная, ул. Красная, 147а;
- г. Тимашевск, ул. Братская, 144,

противоречат честным обычаям в промышленных и торговых делах и способны вызвать смешение в отношении предприятия.

Следовательно, действия ООО «ФК «АПРЕЛЬ» нарушают п. 2 ст. 1539 ГК РФ и статью 10 bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности.

Кроме того, использование ООО «ФК «АПРЕЛЬ» при оформлении принадлежащих ему аптек обозначения «социальная аптека», исключительным правом на которое обладает ООО «Социальная Аптека», направлено на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам – конкурентам либо нанести или могут нанести вред их деловой репутации.

Следовательно, указанные действия ООО «ФК «АПРЕЛЬ» содержат признаки недобросовестной конкуренции, перечисленные в статье 4 Федерального закона «О защите конкуренции» и нарушают требования ч. 1 ст. 14 Федерального закона «О защите конкуренции».

Дело № 233/2013 было возбуждено Краснодарским УФАС России по признакам нарушения ООО «ФК «АПРЕЛЬ» пунктов 2, 4 части 1 статьи 14

Федерального закона «О защите конкуренции», однако в ходе рассмотрения данного дела Краснодарским УФАС России было установлено, что действия ООО «ФК «АПРЕЛЬ», связанные с неправомерным использованием обозначения «социальная аптека», правообладателем которого является ООО «Социальная аптека» являются недобросовестной конкуренцией, понятие которой закреплено в статье 10 bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности и в статье 4 Федерального закона «О защите конкуренции», нарушают требования ч. 1 ст. 14 Федерального закона «О защите конкуренции», однако не являются формами недобросовестной конкуренции, предусмотренными пунктами 2, 4 части 1 статьи 14 Федерального закона «О защите конкуренции».

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать действия общества с ограниченной ответственностью «ФАРМАЦЕВТИЧЕСКАЯ КОМПАНИЯ «АПРЕЛЬ» (место нахождения: 350007, Краснодарский край, г. Краснодар, ул. им Захарова, 25,1; ИНН 2309084401; дата государственной регистрации в качестве юридического лица: 23.07.2003), выразившиеся в использовании при оформлении аптек, расположенных по следующим адресам:

- г. Краснодар, ул. Азовская, 4;
- г. Армавир, ул. Советской Армии, 287а;
- ст. Отрадная, ул. Красная, 147а;
- г. Тимашевск, ул. Братская, 144,

обозначения «социальная аптека», являющегося частью фирменного наименования общества с ограниченной ответственностью «Социальная Аптека» и его коммерческим обозначением, нарушением части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Выдать обществу с ограниченной ответственностью «ФАРМАЦЕВТИЧЕСКАЯ КОМПАНИЯ «АПРЕЛЬ» предписание о прекращении нарушения части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

В.В. Оберемок

Председатель Комиссии:

Т.И. Скидкова

Члены Комиссии:

Н.С. Нудной

А.Н. Бобышева

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2.5 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение антимонопольного органа.