

ЗАКЛЮЧЕНИЕ ОБ ОБСТОЯТЕЛЬСТВАХ ДЕЛА № 042/01/14.6-1362/2019

«14» января 2020г.

г.Кемерово

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председателя

Комиссии: <... заместителя руководителя управления;
>

Членов
Комиссии: <... начальника отдела рекламы, недобросовестной конкуренции и
> финансовых рынков;
<... начальника отдела судебной и правовой работы;
>
<... главного специалиста-эксперта отдела рекламы,
> недобросовестной конкуренции и финансовых рынков,

рассмотрев дело № 042/01/14.6-1362/2019, возбужденное по признакам нарушения Обществом с ограниченной ответственностью «Химметалл» (далее - ООО «Химметалл»; ИНН 4253044856, КПП 425301001, ОГРН 1194205008887, юридический адрес: 654034, Кемеровская область, г.Новокузнецк, проезд Технический (Кузнецкий район) дом 29, офис 1; дата создания юридического лица 03.04.2019) пункта 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закона о защите конкуренции), в отсутствие представителей сторон,

УСТАНОВИЛА:

По результатам рассмотрения заявления Общества с ограниченной ответственностью Торговая компания «Химметалл» (далее – ООО ТК «Химметалл») в действиях ООО «Химметалл» Кемеровским УФАС России были выявлены признаки нарушения пункта 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции, выразившиеся в регистрации юридического лица с фирменным наименованием сходным до степени смешения с фирменным наименованием заявителя.

15.08.2019 приказом Кемеровского УФАС России № 108 было возбуждено дело № 042/01/14.6-1362/2019 о нарушении антимонопольного законодательства и создана Комиссия по рассмотрению данного дела.

Определением от 16.08.2019 дело № 042/01/14.6-1362/2019 было назначено к рассмотрению на 01.10.2019 на 10 часов 00 минут.

Копии определения от 16.08.2019 и приказа Кемеровского УФАС России от

15.08.2019 № 108 были направлены в адрес ООО «Химметалл» и заявителю заказными письмами с уведомлением о вручении (возвраты почтовой корреспонденции имеются в материалах дела).

01.10.2019 состоялось рассмотрение дела № 042/01/14.6-1362/2019 в присутствии <...> - директора ООО «Химметалл», <...> представителя ООО «Химметалл» по доверенности и <...> представителя ООО ТК «Химметалл» по доверенности. Представитель заявителя поддержал свою позицию о наличии нарушения антимонопольного законодательства. Представители ООО «Химметалл» с нарушением не согласились и пояснили что ООО «Химметалл» и ООО ТК «Химметалл» осуществляют различные виды деятельности.

01.10.2019 в процессе рассмотрения дела № 042/01/14.6-1362/2019 Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о том, что для полного, всестороннего и объективного рассмотрения дела рассмотрение данного дела необходимо отложить для получения дополнительных доказательств и привлечения к рассмотрению дела ООО «Химметалл Сибирь» (ИНН 5405038851) в качестве заинтересованного лиц, чьи права и законные интересы затрагиваются в связи с рассмотрением дела о нарушении антимонопольного законодательства.

Определением от 01.10.2019 рассмотрение дела № 042/01/14.6-1362/2019 было отложено на 14.11.2019 на 10 часов 30 минут. Копия определения была направлена в адрес лиц, участвующих в рассмотрении дела (распечатки с сайта ФГУП Почта России о вручении корреспонденции адресатам имеются в материалах дела).

14.11.2019 состоялось рассмотрение дела № 042/01/14.6-1362/2019 в присутствии <...> представителя ООО «Химметалл», ООО «Химметалл Сибирь» по доверенностям и <...> представителя ООО ТК «Химметалл» по доверенности.

Представитель заявителя поддержал позицию о том, ООО «Химметалл» и группа лиц ООО ТК «Химметалл», ООО «Химметалл Сибирь» осуществляют один и тот же вид деятельности и находятся в конкурентных отношениях с ООО «Химметалл».

ООО «Химметалл» пояснило о том, что задолго до регистрации в налоговом органе ООО ТК «Химметалл» в качестве юридического лица (29.03.2011) было зарегистрировано другое юридическое лицо на территории Новосибирской области – ЗАО ТД «Химметалл» (24.08.2006) с аналогичным видом деятельности: торговля оптовая черными металлами в первичных формах ОКВЭД 46.72.21, следовательно, исключительное право на использования слова «Химметалл» принадлежало другому Обществу еще до государственной регистрации ООО ТК «Химметалл» в качестве юридического лица.

Вместе с тем, из ответа УФНС России по Новосибирской области (вх. № 28 ДСП от 16.12.2019) следует, что ЗАО ТД «Химметалл» с 2016 не осуществляет предпринимательскую деятельность, а, следовательно, не находится в конкурентных отношениях с ООО ТК «Химметалл».

14.11.2019 в процессе рассмотрения дела № 042/01/14.6-1362/2019 Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о том, что для полного, всестороннего и объективного рассмотрения дела необходимо получить дополнительные доказательства.

Определением от 14.11.2019 рассмотрение дела № 042/01/14.6-1362/2019 было отложено на 14.01.2020 на 14 часов 00 минут. Копия определения была направлена в адрес лиц, участвующих в рассмотрении дела (распечатки с сайта ФГУП Почта России о вручении корреспонденции адресатам имеются в материалах дела).

25.11.2019 в адрес Кемеровского УФАС России ООО ТК «Химметалл» представило копию ответа ГУ МВД России по Кемеровской области о результатах проведенной проверки заявления Общества в котором указывается: «... Прием лома черных и цветных металлов компания ООО «Химметалл» не осуществляет, осуществляет только реализацию готовой продукции различного ассортимента из сырья черных и цветных металлов, который ломом не является...», дополнительно представило информацию об изменении ООО «Химметалл» наименования на ООО «СТАЛИЮГА». Информация об изменении наименования подтверждается сведениями, размещенными на сайте Федеральной налоговой службы, согласно которым 13.11.2019 внесены изменения о смене наименования юридического лица на ООО «СТАЛИЮГА».

14.01.2020 состоялось рассмотрение дела № 042/01/14.6-1362/2019 в отсутствие представителей сторон, рассмотрев материалы дела, Комиссия Кемеровского УФАС России установила следующее.

ООО «Химметалл Сибирь», привлеченной к рассмотрению данного дела в качестве лица, чьи права и законные интересы затрагиваются в связи с рассмотрением дела о нарушении антимонопольного законодательства в соответствии со статьёй 9 Закона о защите конкуренции входит в группу лиц с ООО ТК «Химметалл», поскольку у Обществ один и тот же соучредитель, который является директором ООО ТК «Химметалл».

ООО «Химметалл Сибирь» зарегистрировано в качестве юридического лица с 27.03.2019, основным видом деятельности является торговля оптовая черными металлами в первичных формах (ОКВЭД 46.72.21).

Из пояснений ООО «Химметалл Сибирь» следует, что в г.Новокузнецке есть офис Общества, и Общество наряду с другим ассортиментом реализует металлические изделия круг и швеллер, которые относятся к черному металлопрокату.

Из представленных копий договоров, следует, что ООО «Химметалл Сибирь» реализует продукцию на территории Кемеровской области.

Согласно сведениям, размещенным на сайте Федеральной налоговой службы, ООО ТК «Химметалл» (ИНН 5405432199) зарегистрировано в качестве юридического лица 29.03.2011, основным видом деятельности в соответствии с ЕГРЮЛ является торговля оптовая черными металлами в первичных формах (ОКВЭД 46.72.21); одним из дополнительных видов деятельности является торговля розничная вне магазинов, палаток, рынков (ОКВЭД 47.9).

В сети Интернет на сайте: <http://himmetall.ru/> содержатся сведения о деятельности группы компаний «Химметалл» и об ассортименте продукции, находящейся на складах. ООО ТК «Химметалл» представило в адрес Кемеровского УФАС России сведения о том, что Общество не имеет филиалов и представительств на территории Кемеровской области, но с хозяйствующими субъектами,

находящимися на территории Кемеровской области у ООО ТК «Химметалл» имеются договорные отношения, а именно:

- договор поставки № СИ-01803/017 от 02.08.2017, заключенный между ООО ТК «Химметалл» и ООО «ЕвразМеталл Сибирь», с условиями которого ООО «ЕвразМеталл Сибирь» является поставщиком продукции в адрес ООО ТК «Химметалл»;

- договор поставки № ТК-1803002 от 05.03.2018, заключенный между ООО ТК «Химметалл» и АО «Энергия холдинг», с условиями которого ООО ТК «Химметалл» является поставщиком продукции;

- договор поставки № тк-1508008 от 07.08.2018, заключенный между ООО ТК «Химметалл» и ООО «СибМет», с условиями которого ООО ТК «Химметалл» является поставщиком продукции.

ООО ТК «Химметалл» представило сведения о том, что в адрес Общества стали поступать вопросы от хозяйствующих субъектов (ООО «МонолитСтрой» г.Екатеринбург от 08.05.2019, ООО «Кемеровский ДСК» г.Кемерово от 24.05.2019, ООО «Монолит» г.Новосибирск от 24.05.2019, ООО «ПМК» г.Новосибирск от 30.04.2019) о деятельности на территории г.Новокузнецка иного юридического лица и возможных взаимоотношениях между ООО ТК «Химметалл» и ООО «Химметалл», имеющих схожие наименования.

ООО ТК «Химметалл» в адрес ООО «Химметалл» была направлена претензия (исх. № 87 юр от 14.05.2019) с требованием прекращения использования фирменного наименования ООО «Химметалл», сходного до степени смешения с фирменным наименованием ООО ТК «Химметалл». По сведениям заявителя, ответ от ООО «Химметалл» на данную претензию в адрес ООО ТК «Химметалл» не поступил.

Согласно сведениям, размещенным на сайте Федеральной налоговой службы, ООО «СТАЛИЮГА» (ранее - ООО «Химметалл», ИНН 4253044856) зарегистрировано в качестве юридического лица 03.04.2019, основным видом деятельности в соответствии с ЕГРЮЛ является торговля оптовая отходами и ломом (ОКВЭД 46.77); одним из дополнительных видов деятельности является торговля розничная металлическими и неметаллическими конструкциями в специализированных магазинах (ОКВЭД 47.52.73).

ООО «СТАЛИЮГА» (ранее - ООО «Химметалл») пояснило, что сайта в сети Интернет у Общества нет, деятельность Общество осуществляет на территории г.Новокузнецка, фактически Общество занимается реализацией металлического лома. Претензию ООО ТК «Химметалл» к наименованию ООО «Химметалл» считает неправомерной.

ООО «СТАЛИЮГА» представило в адрес Кемеровского УФАС России копии договоров поставки, заключенных с ООО «Трансдеталь» г.Прокопьевск (договор б/н от 06.05.2019) и АО «Западно-Сибирский испытательный центр» г.Новокузнецк (договор б/н от 13.05.2019), таким образом установлено, что покупатели Общества находятся на территории Кемеровской области.

ООО ТК «Химметалл» пояснило, что фактически не занимается оптовой торговлей металлическими отходами и ломом в связи с тем, что не имеет на данный вид

деятельности лицензии, дополнительно пояснило о том, что в открытом доступе в сети Интернет на сайте Департамента по развитию предпринимательства и потребительского рынка Кемеровской области в реестре выданных лицензий на указанный вид деятельности ООО «Химметалл» (в последствии – ООО «СТАЛИЮГА») также не значится.

На сайте Федеральной налоговой службы в ЕГРЮЛ ООО «СТАЛИЮГА» и ООО ТК «Химметалл» сведений о наличии выданных Обществам лицензий, в том числе на деятельность: торговля оптовая отходами и ломом (ОКВЭД 46.77), Кемеровским УФАС России не установлено.

ООО «СТАЛИЮГА» указывает на то, что доказательством реализации металлического лома может служить сайт контрагента Общества – ИП <...> на сайте которого, наряду с информацией о реализации металлопроката содержится информация о реализации металлопроката бывшего в употреблении.

Вместе с тем, информация, содержащаяся на сайте контрагента ООО «СТАЛИЮГА» информация о реализации металлопроката бывшего в употреблении, не подтверждает реализацию Обществом исключительно товара указанной категории.

Из представленных в адрес Кемеровского УФАС России счетов-фактур и товарных накладных к договорам поставки с контрагентами ООО «СТАЛИЮГА» не следует, что Обществом реализуется металлопрокат, бывший в употреблении.

Доказательством того, что ООО «СТАЛИЮГА» реализует металлопрокат, а не лом металлических изделий служит копия ответа ГУ МВД России по Кемеровской области о результатах проведенной проверки заявления ООО ТК «Химметалл» в котором указывается о том, то ООО «СТАЛИЮГА» (ранее – ООО «Химметалл») осуществляет только реализацию готовой продукции различного ассортимента из сырья черных и цветных металлов, который ломом не является.

Таким образом, анализ представленных ООО ТК «Химметалл», ООО «Химметалл Сибирь» и ООО «СТАЛИЮГА» договоров и сведений об ассортименте реализуемой хозяйствующими субъектами продукции позволяет сделать вывод о том, что Общества реализуют аналогичные позиции: круг, труба, лист, швеллер. Учитывая то, что ассортимент реализуемой продукции не является исчерпывающим, может добавляться или изменяться, ООО ТК «Химметалл», ООО «Химметалл Сибирь» и ООО «СТАЛИЮГА» фактически осуществляют деятельность на территории Кемеровской области по торговле изделиями из металла, следовательно, ООО ТК «Химметалл», ООО «Химметалл Сибирь» и ООО «Химметалл» являются конкурентами, осуществляющими деятельность по реализации изделий из металла на территории Кемеровской области.

Также ООО ТК «Химметалл» в материалы данного дела представлены запросы контрагентов Общества, которые были введены в заблуждение о принадлежности ООО «Химметалл» (впоследствии – ООО «СТАЛИЮГА») к группе компаний «Химметалл».

Согласно пункта 9 статьи 4 Закон о защите конкуренции установлено, что недобросовестная конкуренция - это 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.

Пунктом 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции установлено, что конкуренция — это 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.

Пунктом 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции установлен запрет на недобросовестную конкуренцию, связанную с созданием смешения, а именно, 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.

Данная форма недобросовестной конкуренции связана с незаконным использованием средств индивидуализации хозяйствующего субъекта - конкурента, такие как 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.

Введение в заблуждение относительно изготовителя товара возможно вследствие использования обозначений, ассоциирующихся у потребителя с другим лицом, что в той или иной степени имеет значение для принятия потребителем решения о приобретении товара. Термин «введение в заблуждение» необходимо понимать как действия хозяйствующего субъекта, вследствие которых создается ложное впечатление.

Статьей 54 Гражданского кодекса Российской Федерации (ГК РФ) установлено, что юридическое лицо имеет свое наименование, содержащее указание на его организационно-правовую форму. Юридическое лицо, являющееся коммерческой организацией, должно иметь фирменное наименование. Юридическое лицо, фирменное наименование которого зарегистрировано в установленном порядке,

имеет исключительное право его использования.

В соответствии со статьей 1473 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. Фирменное наименование юридического лица должно содержать указание на его организационно-правовую форму и собственно наименование юридического лица, которое не может состоять только из слов, обозначающих род деятельности.

Согласно 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.

Распоряжение исключительным правом на фирменное наименование (в том числе путем его отчуждения или предоставления другому лицу права использования фирменного наименования) не допускается (п. 2 ст. 1474 ГК РФ).

При этом 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 (п. 3 ст. 1474 ГК РФ).

Юридическое лицо, нарушившее указанное правило, 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 (п. 4 ст. 1474 ГК РФ).

В силу 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 требованиям 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 деятельности конкурента.

Как средство индивидуализации юридических лиц, фирменные наименования

призваны отличать одного производителя от другого. Они выполняют рекламные функции, одновременно защищая обладателя прав от нарушений на рынке.

В соответствии с Методическими рекомендациями по проверке заявленных обозначений на тождество и сходство, утвержденными приказом Роспатента № 197 от 31.12.2009, оценка сходства обозначений производится на основе общего впечатления, формируемого, в том числе с учетом неохранных элементов. При этом формирование общего впечатления может происходить под воздействием любых особенностей обозначений, в том числе доминирующих словесных или графических элементов, их композиционного решения и другого.

Поскольку законодателем не установлена связь защиты права несанкционированного использования фирменного наименования с осуществлением деятельности лица право, которого нарушено, то отсутствует необходимость исследовать результаты аналогичной деятельности обществ. Существование на рынке аналогичных работ, услуг двух юридических лиц со схожими наименованиями вводит в заблуждение потребителей, что является недопустимым.

Учитывая вышеизложенное, действия ООО «Химметалл» (впоследствии – ООО «СТАЛИЮГА») по регистрации юридического лица с наименованием сходным до степени смешения с фирменным наименованием группы лиц ООО ТК «Химметалл» и ООО «Химметалл Сибирь», при реализации товаров (услуг) с использованием указанного фирменного наименования в период с 03.04.2019 по 13.11.2019 являются недобросовестной конкуренцией, противоречат обычаям делового оборота, являются нарушением ГК РФ, могли ввести в заблуждение клиентов и контрагентов относительно исполнителя услуг, могут причинить убытки конкуренту в виде недополученной прибыли. Поскольку, в данном случае, ООО «Химметалл» могло получить возможность снизить издержки за счет использования репутации средства индивидуализации ООО ТК «Химметалл» и ООО «Химметалл Сибирь», что могло дать возможность продавать товар по более низкой цене и привлекать к себе потребителей, то есть ООО «СТАЛИЮГА» могло получить преимущества перед добросовестными конкурентами, воздерживающимися от нарушения чужих исключительных прав.

Статья 10bis(2) Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883, участником которой является и Российская Федерация, определяет акт недобросовестной конкуренции как «всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах» и указывает какие действия подлежат запрету, в частности, все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной, или торговой деятельности конкурента.

ООО ТК «Химметалл», ООО «Химметалл Сибирь» и ООО «Химметалл» (впоследствии – ООО «СТАЛИЮГА») являются конкурентами, осуществляющими деятельность по реализации изделий из металла на территории Кемеровской области.

Статьей 14.6 ФЗ «О защите конкуренции» установлен запрет на недобросовестную конкуренцию, связанную с созданием смешения, а именно, 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:

1) 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.

Действия ООО «Химметалл» (впоследствии – ООО «СТАЛИЮГА») по учреждению юридического лица с наименованием сходным до степени смешения с наименованием ООО ТК «Химметалл» и ООО «Химметалл Сибирь», в период с 03.04.2019 по 13.11.2019 противоречили обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости могли причинить убытки другим хозяйствующим субъектам – конкурентам, либо нанести вред их деловой репутации, поскольку способны были создать смешение в деятельности указанных хозяйствующих субъектов.

На основании вышеизложенного Комиссия Кемеровского УФАС России приходит к выводу о том, что учреждение <...> юридического лица ООО «Химметалл» (впоследствии – ООО «СТАЛИЮГА»), имеющего наименование сходное до степени смешения с наименованием юридических лиц ООО ТК «Химметалл» и ООО «Химметалл Сибирь» в период с 03.04.2019 по 13.11.2019 является нарушением пункта 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции.

По состоянию на 13.11.2019 ООО «Химметалл» переименовано в ООО «СТАЛИЮГА», следовательно, нарушение устранено в добровольном порядке до вынесения решения по делу № 042/01/14.6-1362/2019.

Председатель Комиссии:

<...>

Члены Комиссии: