

РЕШЕНИЕ

г. Ульяновск

Резолютивная часть решения объявлена 06.10.2017

В полном объеме решение изготовлено 19.10.2017
Дело № 13520/06-2016

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: председатель комиссии - временно исполняющий обязанности руководителя управления С<...>в И.И., члены комиссии: ведущий специалист-эксперт К<...>на Н.В., специалист-эксперт А<...>в Д.А.,

рассмотрев материалы дела № 13520/06-2016, возбужденного по признакам нарушения **обществом с ограниченной ответственностью «Дэйлимедсервис»** (далее - ООО «Дэйлимедсервис»), ОГРН 1157325004484, ИНН 7325138036, расположенным по адресу: 432071, г. Ульяновск, 1-й переулок Мира, д. 2, оф. 501, **части 1 статьи 14.4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»** (далее - *Федеральный закон «О защите конкуренции»*), выразившегося в использовании фирменного наименования, тождественного фирменному наименованию конкурента, - по заявлению общества с ограниченной ответственностью «Дэйли» (далее - ООО «Дэйли»), ОГРН 1027301169741,, ИНН7325034365,

- представителя **ООО «Дэйли»** - М<...>ной С.Ю. (доверенность № 3 от 19.01.2017, паспорт);

при участии:

- представителя **ООО «Дэйлимедсервис»** - Г<...>ва М.И. (доверенность б/н от 01.09.2017, паспорт),

УСТАНОВИЛА:

Ульяновским УФАС России приказом от 14.09.2016 № 147 возбуждено дело № 13520/06-2016 по признакам нарушения ООО «Дэйлимедсервис» ч. 1 ст. 14.4 Федерального закона «О защите конкуренции». Определением от 16.09.2016 к участию в рассмотрении дела привлечены ответчик ООО «Дэйлимедсервис» и заинтересованное лицо ООО «Дэйли». Рассмотрение дела назначено на 11.10.2016.

Определением от 11.10.2016 рассмотрение дела отложено и назначено на 10.11.2016.

Определением от 10.11.2016 рассмотрение дела отложено и назначено на 12.12.2016.

Определением от 12.12.2016 рассмотрение дела отложено и назначено на 26.01.2017.

Кроме того, определением от 12.12.2016 срок рассмотрения дела продлен до 14.02.2017.

Определением от 26.01.2017 рассмотрение дела № 13520/06-2016 приостановлено до вступления в законную силу судебного акта по делу № А72-6077/2016, рассматриваемому Арбитражным судом Ульяновской области по иску ООО «Дэйли» к ООО «Дэйлимедсервис».

Решением Арбитражного суда Ульяновской области от 31.03.2017 по делу № А72-6077/2016 ООО «Дэйлимедсервис» обязано прекратить незаконное использование фирменного наименования истца ООО «Дэйли» в отношении видов деятельности, аналогичных видам деятельности, осуществляемых истцом (деятельность туристических агентств), или изменить свое фирменное наименование. Постановлением Одиннадцатого арбитражного апелляционного суда от 06.07.2017, вступившим в законную силу со дня принятия, решение Арбитражного суда Ульяновской области от 31.03.2017, принятое по делу № А72-6077/2016, оставлено без изменения.

Определением от 17.07.2017 рассмотрение дела № 13520/06-2016 возобновлено и назначено на 03.08.2017.

В связи с отсутствием документального подтверждения надлежащего уведомления ООО «Дэйлимедсервис» о месте и времени рассмотрения дела, определением от 03.08.2017 рассмотрение дела отложено и назначено на 05.09.2017. Кроме того, определением от 03.08.2017 срок рассмотрения дела продлен до 16.10.2017.

Для принятия заключения об обстоятельствах дела определением от 05.09.2017 рассмотрение дела отложено и назначено на 06.10.2017.

Комиссией принято заключение об обстоятельствах дела от 05.09.2017, копии которого направлены ответчику и заинтересованному лицу (исх. № 4365-06 от 07.09.2017).

В ходе рассмотрения дела № 13520/06-2016 лицами, участвующими в деле даны следующие пояснения.

Представителями **ООО «Дэйли»** на заседаниях Комиссии 11.10.2016, 10.11.2016, 12.12.2016, 26.01.2017, 03.08.2017, 05.09.2017 и 06.10.2017 поддержаны доводы, приведенные в заявлении общества (исх. № 088 от 09.08.2016, вх. № 4936 от 17.08.2016), дополнительно сообщено, в том числе в письменных пояснениях (исх. № 007 от 19.01.2017, вх. № 327 от 20.01.2017), что одним из учредителей ООО «Дэйлимедсервис» является А<...>ко Е.В. - супруга А<...>ко С.И., бывшего соучредителя ООО «Дэйли». В январе 2013 года А<...>ко С.И., с согласия супруги, продал долю в уставном капитале ООО «Дэйли» И<...>ко В.В. Таким образом, учредителям ООО «Дэйлимедсервис» было известно о существовании ООО «Дэйли», которое осуществляет деятельность на рынке туристических услуг Ульяновской области. В результате сходства фирменных наименований ООО «Дэйлимедсервис» и ООО «Дэйли», данные организации потребители и контрагенты путают. Так, например, документы, предназначенные для ООО «Дэйли», Ульяновским областным судом были направлены по адресу ООО «Дэйлимедсервис», хотя в договоре с судом указан правильный адрес ООО «Дэйли». На заявку ООО «Дэйли» о проведении экскурсий от 22.06.2017 ООО «Турфирма «Русский город» счет на оплату оформило на ООО «Дэйлимедсервис». Местонахождение ООО «Дэйли» выбрано в Ленинском районе г. Ульяновска (2-й переулок Мира), так как с самого начала деятельности, с 2002 года, все контрагенты общества знают о нахождении офиса в этом территориальном сегменте. ООО «Дэйли» не вводит в заблуждение своих потребителей относительно своего фактического местонахождения. Во всех документах, деловых бумагах, включая рекламные компании, указывается юридический и фактический адрес ООО «Дэйли»: г. Ульяновск, 2-й переулок Мира, д. 26. Так, при введении в поисковой системе «Яндекс» в сети «Интернет» словосочетания «Дэйли Ульяновск» размещается информация о туристическом агентстве «Дэйли» - Ульяновск, 2-й переулок Мира, д. 26. Размещение рекламных материалов на проекте

«Яндекс. Директ» оплачивается из финансовых средств ООО «Дэйли». Кроме того, общество оплатило и размещает рекламу на сайте www.virgeo, поддерживает (оплачивает) веб-сайт, размещает рекламные материалы по договору № MTR 2970 с ООО «МедиаТуризм». ООО «Дэйли» имеет собственную вывеску по месту своего фактического нахождения по адресу: г. Ульяновск, 2-й переулок Мира, д. 26.

В письменных пояснениях **ООО «Дэйлимедсервис»** (исх. б/н от 07.10.2016, вх. № 5931 от 07.10.2016; исх. б/н от 03.11.2016, вх. № 6345 от 03.11.2016; исх. б/н от 08.12.2016, вх. № 7136 от 09.12.2016; исх. б/н от 26.01.2017, вх. № 439 от 26.01.2017) и представителями общества на заседаниях Комиссии 10.11.2016, 12.12.2016, 26.01.2017, 05.09.2017 и 06.10.2017 сообщено, что у ООО «Дэйлимедсервис» и ООО «Дэйли» фирменные наименования отличаются. Наличие в составе фирменного наименования идентичных слов не свидетельствует об однозначной возможности смешения юридических лиц и введения в заблуждение потребителей или контрагентов. Кроме того, полное фирменное наименование «ДэйлиМедСервис» - это русская транскрипция английских слов «Daily Medical Sendee» - что дословно переводится как «ежедневное (повседневное) медицинское обслуживание», то есть название фирмы показывает специфическое направление деятельности туристического агентства в таком направлении, как лечебный и оздоровительный (медицинский) туризм. Исключение из наименования организации слова «Daily (ежедневное, повседневное)» приведет к изменению всего словосочетания, изменению содержания наименования. Кроме того, в логотипе, вывесках ООО «Дэйлимедсервис» используется предусмотренное Уставом общества наименование на английском языке - «DailyMedService LTD», в то время как у заявителя вывески исключительно на русском языке, что также опровергает ссылку на неправомерное использование фирменного наименования ООО «Дэйли». ООО «Дэйли» само вводит в заблуждение контрагентов и потребителей относительно своего адреса, не сообщает им об изменении адреса. Вся информация о турагентах, содержащаяся на сайтах туроператоров, поставщиков услуг и санаториев, публикуется согласно данным, представленным самим турагентом. Указанную информацию могут корректировать сам турагент в личном кабинете либо служба поддержки или отдел по работе с агентствами туроператора на основании письменного заявления или информационного письма. Кроме того, специфика туристического бизнеса такова, что клиенты сотрудничают с конкретным менеджером. Помещения, расположенные по адресу: г. Ульяновск, 1-й переулок Мира, д. 2, принадлежат работнику ООО «Дэйлимедсервис». В связи с тем, что ООО «Дэйли» расторгло договор аренды указанных помещений, ООО «Дэйлимедсервис» было принято решение заключить договор аренды с 01.07.2016 на помещения площадью 102,4 кв. м, а также с 24.08.2016 - на помещения площадью 79,6 кв.м. В период с 27.07.2010 по 03.07.2014 (25.01.2012) существовало ООО «ДэйлиМедСервис» (ОГРН 1107325004082), созданное учредителями А<..>ко Е.В. и Пестовой С.Н. В последствии А<..>ко Е.В. в 2015 году учредила ООО «Дэйлимедсервис». При этом, П<...>ва С.Н. дала согласие на использование фирменного наименования «ДэйлиМедСервис». ООО «Дэйли», как юридическое лицо, было учреждено А<..>ко С.И., супругом А<..>ко Е.В. 22.01.2013 А<..>ко С.И. продал оставшуюся у него часть доли в уставном капитале ООО «Дэйли» И<..>ко В.В. О существовании ООО «ДэйлиМедСервис» (ОГРН 1107325004082) при покупке И<..>ко В.В. доли в уставном капитале ООО «Дэйли» было известно. Но И<..>ко В.В., как покупатель, при заключении договора купли-продажи не заявлял каких-либо возражений по поводу использования наименования «ДэйлиМедСервис» в будущем, а также прав на данную фирму не приобретал.

Исследовав материалы дела № 13520/06-2016, заслушав пояснения представителей лиц, участвующих в деле, Комиссия приходит к выводу о наличии в действиях ООО «Дэйлимедсервис», выразившихся в приобретении и использовании при осуществлении хозяйственной деятельности на рынке туристических услуг фирменного наименования известного и узнаваемого среди потребителей туристическое агентство - ООО «Дэйли», нарушения ч. 1 ст. 14.4 Федерального закона «О защите конкуренции». При этом

Комиссия исходит из следующего.

В Ульяновское УФАС России поступило заявление ООО «Дэйли», ОГРН 1027301169741 (исх. № 088 от 09.08.2016, вх. № 4936 от 17.08.2016), на действия ООО «Дэйлимедсервис», ОГРН 1157325004484, выразившиеся в использовании фирменного наименования, тождественного фирменному наименованию конкурента. Как следует из заявления, 24.07.2015 в Единый государственный реестр юридических лиц (ЕГРЮЛ) была внесена запись о государственной регистрации ООО «Дэйлимедсервис» за номером 1157325004484. ООО «Дэйли» (ОГРН 1027301169741) в качестве юридического лица зарегистрировано 05.02.2002.

По заявлению ООО «Дэйли» Ульяновским УФАС России приказом от 14.09.2016 № 147 возбуждено дело № 13520/06-2016 по признакам нарушения ООО «Дэйлимедсервис» ч. 1 ст. 14.4 Федерального закона «О защите конкуренции».

В соответствии с ч. 5.1 ст. 45 Федерального закона «О защите конкуренции» при рассмотрении дела № 13520/06-2016 Ульяновским УФАС России проведен анализ состояния конкуренции на рынке туристических услуг. Анализ проведен в соответствии с Порядком проведения анализа состояния конкурентной среды на товарных рынках, утверждённым приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220.

Из анализа состояния конкуренции следует, что на рынке туристических услуг Ульяновской области, кроме ООО «Дэйли» и ООО «Дэйлимедсервис», деятельность осуществляет большое количество хозяйствующих субъектов, среди них ООО «Волгатур», ООО «Интур», ООО «Радуга.Тур» и др.

ООО «Дэйли» (ОГРН 1027301169741) зарегистрировано в качестве юридического лица 05.02.2002 (регистрационный номер <...>) регистрационной палатой Мэрии г. Ульяновска. Учредителями общества на момент регистрации были А<..>ко С.И. и Ж<...>на И.Н. В январе 2013 года А<..>ко С.И., с согласия супруги А<..>ко Е.В., продал долю в уставном капитале ООО «Дэйли». ООО «Дэйли» до августа 2015 года располагалось по адресу: г. Ульяновск, 1-й переулок Мира, д. 2, оф. 501.

24.07.2015 в ЕГРЮЛ была внесена запись о государственной регистрации ООО «Дэйлимедсервис» за номером 1157325004484. Учредителями общества являются В<...>ва В.А. и А<..>ко Е.В. Согласно протоколу общего собрания участников общества № 1 от 16.07.2015 местом нахождения общества было определено: г. Ульяновск, ул. Гончарова, д. 27. Согласно Уставу ООО «Дэйлимедсервис», утвержденному общим собранием общества (протокол № 2 от 24.08.2015), место нахождения и почтовый адрес общества определяется местом нахождения постоянно действующего исполнительного органа, расположенного по адресу: г. Ульяновск, 1-й переулок Мира, д. 2, оф. 501.

Обозначение «Дэйли» является значимым элементом в наименованиях ООО «Дэйли» и ООО «Дэйлимедсервис» и создает высокую степень сходства указанных юридических лиц.

ООО «Дэйли» и ООО «Дэйлимедсервис» осуществляют деятельность на одном рынке - на рынке туристических услуг (туристических агентств).

При создании ООО «Дэйлимедсервис» учредителям общества (соучредителю А<..>ко Е.В.) было известно о существовании ООО «Дэйли», которое осуществляет деятельность на рынке туристических услуг Ульяновской области. Таким образом, учредителями было создано общество с наименованием, сходным с наименованием уже действующего и давно известного на рынке туристических услуг общества - ООО «Дэйли». Кроме того, новое общество со сходным наименованием (ООО «Дэйлимедсервис») расположилось по адресу, по которому ранее находилось ООО «Дэйли», что усилило возможность смешения указанных юридических лиц.

В ходе рассмотрения дела № 13520/06-2016 ООО «Дэйли» представлены рекламные материалы, распространенные обществом в 2014 - 2016 годах. ООО «Дэйлимедсервис»

в 2015 - 2016 годах свою рекламу не распространяло, о чем сообщило в письменных пояснениях по делу (исх. б/н от 07.10.2016, вх. № 5931 от 07.10.2017).

Согласно ч. 1 ст. 1474 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - 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, в сети «Интернет».

В соответствии с ч. 3 ст. 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.

При этом, в соответствии с [п. 59](#) постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации № 5, Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации № 29 от 26.03.2009 «О некоторых вопросах, возникших в связи с введением в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации» защите подлежит исключительное право на фирменное наименование юридического лица, раньше другого включенного в реестр, вне зависимости от того, какое из юридических лиц раньше приступило к соответствующей деятельности.

Арбитражного суда Ульяновской области от 31.03.2017 по делу № А72-6077/2016 ООО «Дэйлимедсервис» обязано прекратить незаконное использование фирменного наименования истца ООО «Дэйли» в отношении видов деятельности, аналогичных видам деятельности, осуществляемых истцом (деятельность туристических агентств), или изменить свое фирменное наименование. Постановлением Одиннадцатого арбитражного апелляционного суда от 06.07.2017, вступившим в законную силу со дня принятия, решение Арбитражного суда Ульяновской области от 31.03.2017, принятое по делу № А72-6077/2016, оставлено без изменения. Суд по интеллектуальным правам, рассмотрев 03.10.2017 кассационную жалобу ООО «Дэйлимедсервис», оставил указанные решение и постановление без изменения.

Согласно п.п. 2, 3 ст. 10.bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883 актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах. 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» 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.

В силу ч. 1 ст. 14.4 Федерального закона «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.

Действия ООО «Дэйлимедсервис» по приобретению и использованию при осуществлении деятельности на рынке туристических услуг фирменного наименования

ООО «Дэйли», осуществляющего деятельность в течение длительного времени на том же рынке, направлены на получение определенных преимуществ в известности и узнаваемости среди потребителей, востребованности на соответствующем рынке; фактически указанные действия могут ввести в заблуждение потребителей и контрагентов неоправданными ассоциациями с иным хозяйствующим субъектом - ООО «Дэйли».

Таким образом, рассматриваемые действия ООО «Дэйлимедсервис», направленные на получение преимуществ путем приобретения и использования фирменного наименования лица известного и узнаваемого среди потребителей на рынке туристических услуг, являются актом недобросовестной конкуренции, которые в силу п. 1 ст. 14.4 Федерального закона «О защите конкуренции» не допускаются.

В силу п. 2 ч. 1 ст. 23 и ч. 1 ст. 50 Федерального закона «О защите конкуренции» с целью прекращения недобросовестной конкуренции антимонопольный вправе выдать хозяйствующим субъектам обязательные для исполнения предписания.

В соответствии со ст. 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях:

1. Недобросовестная конкуренция, если эти действия не содержат уголовно наказуемого деяния, за исключением случаев, предусмотренных статьей 14.3 настоящего Кодекса и частью 2 настоящей статьи, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

2. Недобросовестная конкуренция, выразившаяся во введении в оборот товара с незаконным использованием результатов интеллектуальной деятельности и приравненных к ним средств индивидуализации юридического лица, средств индивидуализации продукции, работ, услуг, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере двадцати тысяч рублей либо дисквалификацию на срок до трех лет; на юридических лиц - от одной сотой до пятнадцати сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено правонарушение, но не менее ста тысяч рублей.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, пунктом 1 части 1 и частью 2 статьи 48, частью 1 статьи 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать действия ООО «Дэйлимедсервис», ОГРН 1157325004484, ИНН 7325138036, выразившиеся в приобретении и использовании фирменного наименования известного и узнаваемого среди потребителей на рынке туристических услуг ООО «Дэйли», недобросовестной конкуренцией, нарушением части 1 статьи 14.4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Выдать ООО «Дэйлимедсервис» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации путем прекращения использования фирменного наименования ООО «Дэйли».

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Н.В. К<...>а

Члены комиссии

Д.А. А<...>в

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

ПРЕДПИСАНИЕ № 17

19.10.2017
13520/06-2016

Дело №

г. Ульяновск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ульяновской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: председатель комиссии - временно исполняющий обязанности руководителя управления С<...>в И.И., члены комиссии: ведущий специалист-эксперт К<...>на Н.В., специалист-эксперт А<...>в Д.А.,

руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения от 19.10.2017 по делу № 13520/06-2016 о нарушении обществом с ограниченной ответственностью «Дэйлимедсервис», части 1 статьи 14.4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

Обществу с ограниченной ответственностью «Дэйлимедсервис», ОГРН 1157325004484, ИНН 7325138036,

в пятнадцатидневный срок со дня получения настоящего предписания прекратить

нарушение части 1 статьи 14.4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в приобретении и использовании фирменного наименования известного и узнаваемого среди потребителей на рынке туристических услуг общества с ограниченной ответственностью «Дэйли», ОГРН 1027301169741, путем прекращения использования фирменного наименования конкурента.

О выполнении настоящего предписания сообщить в Ульяновское УФАС России в трехдневный срок со дня исполнения.

Председатель комиссии

И.И. С<...>в

Н.В. К<...>на

Члены комиссии:

Д.А. А<...>в

Предписание может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание: За невыполнение в установленный срок законного предписания 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 предписание антимонопольного органа