ООО «Промнастил»

344101, Ростовская область,

г. Ростов-на-Дону,

ул. Нагорная, д. 2А, офис 301

ООО «Промнастил»

455019, Челябинская область,

г. Магнитогорск,

пр. Пушкина, д. 6, корпус «А»,

нежилое помещение 17,19

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

об обстоятельствах дела № 074/01/14.4-47/2019

02 декабря 2020 года г. Челябинск, ул. Ленина, 59

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) по рассмотрению дела № 074/01/14.4-47/2019 о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

Председателя Комиссии:	<…>	- руководителя управления Челябинского УФАС России;
Членов Комиссии:	<…>	- заместителя руководителя управления- начальника отдела антимонопольного контроля Челябинского УФАС России;
	<…>	- главного специалиста - эксперта отдела антимонопольного контроля Челябинского УФАС России;

рассмотрев дело № 074/01/14.4-47/2019 по признакам нарушения ООО «Промнастил» (ИНН 7455033669) части 1 статьи 14.4 Федерального закона «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) из Управления Федеральной антимонопольной службы по Ростовской области поступило заявление Общества с ограниченной ответственностью ООО «Промнастил» (ИНН 6141043640) (далее – Заявитель) о недобросовестных конкурентных действиях ООО «Промнастил» (ИНН 7455033669) (далее – Ответчик), выразившихся в приобретении и использовании исключительных прав на фирменное наименование, являющееся сходным до

степени смешения с фирменным наименованием Заявителя.

Заявитель указывает, что зарегистрирован в качестве юридического лица 26.02.2013, осуществляет деятельность в том числе по коду ОКВЭД 25.11 производство строительных металлических конструкций, изделий и их частей на территории г. Новочерскасск Ростовской области и реализует продукцию по виду экономической деятельности на всей территории Российской Федерации. Ответчик зарегистрирован в качестве юридического лица 25.09.2018 и осуществляет реализацию металлических конструкций и изделий. Заявитель указывает на сходство до степени смешения фирменных наименований ООО «Промнастил» (ИНН 6141043640) и ООО «Промнастил» (ИНН 7455033669) что, по его мнению, является нарушением его исключительных прав на фирменное наименование и актом недобросовестной конкуренции.

ООО «Промнастил» (ИНН 7455033669) в письменных пояснениях вх. № 17559 б/н от 17.11.2018, 3515 от 18.03.2019 указало, что в отличие от Заявителя, который осуществляет много видов деятельности (производство и продажа прессованного настила, сварного настила, металлоконструкций, мезонинов, настила для повышения нагрузок, крепежа, ультра решеток, водоотводных решеток) его предприятие осуществляет только один вид деятельности – **продажа сварочного решетчатого настила**. В отличие от Заявителя предприятие не занимается производством продукции. Решетчатый настил, который реализует общество производится ООО «Завод решетчатого настила» г. Магнитогорск. ООО «Промнастил» входит в группу компаний с ООО «Завод решетчатого настила», ООО «Уралнастил» и является единственным дилером ООО «Завод решетчатого настила» по реализации данной продукции. У общества не имеется Интернет-сайта, общество не размещает рекламу, в связи с этим потребители не могут быть введены в заблуждение одинаковыми названиями. ООО «Промнастил» не преследовало какой-либо корыстной цели выбрав данное название при регистрации, общество при необходимости готово изменить написание слова «Промнастил» на другое так, чтобы оно не было схожим до степени смешения с названием Заявителя, например, «Пром-Настил» или что-либо подобное.

Определением исх. № 2323/08 от 01.03.2019 Челябинское УФАС России возбудило производство по делу № 074/01/14.4-47/2019 по признакам нарушения ООО «Промнастил» (ИНН 7455033669) статьи 14.4 Федерального закона «О защите конкуренции».

В ходе рассмотрения дела ООО «Промнастил» (ИНН 7455033669) в письме вх. № 10332 от 22.07.2019 указало, что общество остановило свою производственную деятельность в марте 2019 года. С марта 2019 года общество не принимает платежи за продукцию, что подтверждается выпиской из расчетного счета за период 10.03.2018 по 11.07.2019. Обществом за 2 квартал 2019 года сдана налоговая декларация с нулевыми показателями.

По информации, размещенной на Интернет-сайте арбитражного суда http://kad.arbitr.ru ООО «Промнастил» (ИНН 6141043640) обратилось в Арбитражный суд Челябинской области с иском к ООО «Промнастил» (ИНН 7455033669) с требованием прекратить использование обозначения «Промнастил», сходного до степени смешения с фирменным наименованием истца, исключив его из фирменного наименования ответчика, запретить ответчику использование

фирменного наименования «Промнастил», взыскать с ответчика в свою пользу компенсацию в размере 500 000 рублей.

Определением Челябинского УФАС России исх. № 9882/04 от 23 июля 2019 года рассмотрение дела № 074/01/14.4-47/2019 приостановлено до вступления решения Арбитражного суда Челябинской области по делу № А76-43340/2018 в законную силу.

ООО «Промнастил» (ИНН 7455033669) и ООО «Промнастил» (ИНН 6141043640) надлежало уведомить Комиссию Челябинского УФАС России о вступлении в законную силу судебного акта по делу № А76-43340/2018.

От ООО «Промнастил» (ИНН 7455033669) и ООО «Промнастил» (ИНН 6141043640) информация о вступлении в законную силу судебного акта по делу № А76-43340/2018 не поступила.

Челябинским УФАС России установлено, что решением Арбитражного суда Челябинской области от 25 октября 2019 года по делу № А76-43340/2018 исковые требования ООО «Промнастил» (ИНН 6141043640) удовлетворены. Запрещено обществу с ограниченной ответственностью «Промнастил», ОГРН 1187456038384, г. Магнитогорск Челябинской области, осуществлять вид деятельности «Торговля оптовая лесоматериалами, строительными материалами и санитарно-техническим оборудованием» с использованием фирменного наименования ООО «Промнастил».

Определением Челябинского УФАС России исх. № 10371/04 от 26.08.2020 рассмотрение дела № 074/01/14.4-47/2019 возобновлено.

Определением Челябинского УФАС России исх. № 13896/04 от 06.11.2020 рассмотрение дела № 074/01/14.4-47/2019 назначено на 02 декабря 2020 года на 14 часов 00 минут по адресу: г. Челябинск, пр. Ленина, 59, кабинет 318.

ООО «Промнастил» (ИНН 7455033669) надлежало в срок до 30 ноября 2020 года представить в Челябинское УФАС России:

3.1) письменные сведения об исполнении (неисполнении) обществом решения суда по делу № А76-43340/2018;

3.2) иные сведения, имеющие значение для рассмотрения дела.

Запрошенная информация от Ответчика в Челябинское УФАС России не поступила.

Рассмотрев материалы дела, Челябинское УФАС России приходит к следующим выводам.

ООО «Промнастил» (ИНН 6141043640, г. Ростов-на-Дону) зарегистрировано в качестве юридического лица **26.02.2013** Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 26 по Ростовской области.

Основным видом деятельности общества является 25.11 Производство строительных металлических конструкций, изделий и их частей.

Дополнительные виды деятельности:

25.1 Производство строительных металлических конструкций и изделий;

25.61 Обработка металлов и нанесение покрытий на металлы;

25.62 Обработка металлических изделий механическая;

25.99 Производство прочих готовых металлических изделий, не включенных в другие группировки;

46.73 Торговля оптовая лесоматериалами, строительными материалами и санитарнотехническим оборудованием.

ООО «Промнастил» (ИНН 7455033669, г. Магнитогорск) зарегистрировано в качестве юридического лица **25.09.2018** Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 17 по Челябинской области.

Основным видом деятельности общества является 46.72 Торговля оптовая металлами и металлическими рудами.

Дополнительные виды деятельности:

46.12.21 Деятельность агентов по оптовой торговле рудами;

46.13.1 Деятельность агентов по оптовой торговле лесоматериалами;

46.13.2 Деятельность агентов по оптовой торговле строительными материалами;

46.72.11 Торговля оптовая железными рудами;

46.72.2 Торговля оптовая металлами в первичных формах;

46.73 Торговля оптовая лесоматериалами, строительными материалами и санитарнотехническим оборудованием;

49.41 Деятельность автомобильного грузового транспорта.

Согласно выписок из ЕГРЮЛ у Заявителя и Ответчика совпадает вид деятельности по ОКВЭД 46.73 Торговля оптовая лесоматериалами, строительными материалами и санитарнотехническим оборудованием.

В силу ст. 49 ГК РФ коммерческие организации, за исключением унитарных предприятий и иных видов организаций, предусмотренных законом (кредитных организаций, страховых организаций и обществ взаимного страхования, инвестиционных фондов), наделены общей правоспособностью и могут осуществлять любые виды предпринимательской деятельности, не запрещенные законом, в том случае, если в их учредительных документах не содержится исчерпывающий перечень видов деятельности, которыми они вправе заниматься.

Сведения о кодах по ОКВЭД, то есть сведения о видах деятельности, которые юридическое лицо предполагает осуществлять, включаются в ЕГРЮЛ (пп. «п» п. 1 ст. 5 Федерального закона от 08.08.2001 № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей»).

С учетом изложенного, не являются доказательствами наличия конкурентных отношений исключительно сведения о видах деятельности, включенные в ЕГРЮЛ и учредительные документы организации, поскольку юридические лица при выборе видов осуществляемой деятельности не связаны указанными перечнями, а совершение фактических действий по введению товара в гражданский оборот подтверждено документами по соответствующим сделкам.

В данном случае, Заявителем и Ответчиком представлены договоры, из которых усматривается, что они осуществляют реализацию однородного товара, в частности металлопродукции (настил сварной).

Таким образом, как Заявитель, так и Ответчик вправе осуществлять деятельность на одном товарном рынке самостоятельно, в любой момент заключать договоры с потребителями, исполнять их самостоятельно, т.е. воздействовать на состояние конкуренции на определенном товарном рынке в соответствующих территориальных (продуктовых) границах.

В соответствии с частью 5.1 статьи 45 ФЗ «О защите конкуренции» при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства антимонопольный орган проводит анализ состояния конкуренции в объеме, необходимом для принятия решения о наличии или об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства.

В силу пункта 1.3 Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденным Приказом ФАС России от 28.04.2010 №220 (зарегистрирован в Минюсте РФ 02.08.2010 №18026, далее – Порядок) по делам, возбужденным по признакам нарушения статей 14.1 - 14.8 ФЗ «О защите конкуренции», анализ состояния конкуренции на товарном рынке проводится с особенностями, установленными пунктом 10.6 настоящего Порядка.

Согласно пункту 10.6 Порядка анализ состояния конкуренции на товарном рынке включает следующие этапы:

а) определение временного интервала исследования товарного рынка;

б) определение продуктовых границ товарного рынка. Определение продуктовых границ товарного рынка может производиться исходя из предмета договоров, заключаемых хозяйствующим субъектом (в том числе в отношении которого поданы в антимонопольный орган заявление, материалы) по поводу товара, предлагаемого им к продаже;

в) определение географических границ товарного рынка;

г) определение состава хозяйствующих субъектов, действующих на товарном рынке, в объеме установления фактических конкурентных отношений между хозяйствующим субъектом, в действиях (бездействии) которого обнаружены признаки недобросовестной конкуренции, и хозяйствующим субъектом, которому указанными действиями (бездействием) причинены или могут быть причинены убытки либо нанесен или может быть нанесен вред его деловой репутации.

Временной интервал исследования товарного рынка определен **с 25.09.2018** (дата регистрации Ответчика) до даты принятия заключения об обстоятельствах дела

02.12.2020.

Продуктовые границы рынка установлены в соответствии с Общероссийским классификатором видов экономической деятельности (ОКВЭД) Заявителя и Ответчика и договоров, заключаемых Заявителем и Ответчиком.

Согласно ОК 029-2014 (КДЕС Ред. 2) Общероссийский классификатор видов экономической деятельности вид деятельности 46.73 **Торговля оптовая** лесоматериалами, **строительными материалами** и санитарно-техническим оборудованием.

Эта группировка включает:

- оптовую торговлю необработанным лесом;

- оптовую торговлю продуктами первичной обработки леса;

- оптовую торговлю красками и лаками;

- оптовую торговлю строительными материалами, такими как песок, гравий;

- оптовую торговлю обоями и напольными покрытиями;

- оптовую торговлю листовым стеклом;

- оптовую торговлю сантехническим оборудованием, включая: ванны, раковины, унитазы и прочее сантехническое оборудование;

- оптовую торговлю сборными конструкциями.

Продуктовые границы товарного рынка в данном случае, **рынок торговли оптовой лесоматериалами, строительными материалами и санитарно-техническим оборудованием.**

Согласно представленным Заявителем письменным пояснениям вх. № 16493 от 29.11.2020 общество также осуществляет деятельность по коду ОКВЭД 25.11 Производство строительных металлических конструкций, изделий и их частей.

Эта группировка включает:

- производство металлических каркасов для строительства и частей каркасов (балок, мачт, связок, соединений и т.д.);

- производство промышленных металлических каркасов (каркасов доменных печей, подъемников и погрузочно-разгрузочного оборудования и т.д.);

-производство изготовленных заводским способом металлических строительных конструкций: временных жилых строений, выставочных секций и т.д.

Производство настила решетчатого стального «ПРОМНАСТИЛ» общество осуществляет на основании ТУ 5262-001-12139743-2013 (дата введения 05.04.2013).

Согласно представленным Заявителем договорам общество осуществляет **поставку произведенной металлопродукции (настил, решетка и т.п.) на всей**

территории Российской Федерации, что подтверждается следующими материалами:

договор поставки № 39 от 23.04.2015 между ООО «Промнастил» и ООО «Верхневолжский Сервисный Металло-Центр» (Ивановская область);

договор поставки № 02-11-2016 от 02.11.2016 между ООО «Промнастил» и ООО «Премиум» (г. Шахты, Ивановская область);

договор поставки № 02-11-2016 от 10.03.2017 между ООО «Промнастил» и ООО «Премиум» (г. Шахты, Ивановская область);

договор поставки № 4018 от 25.06.2018 между ООО «Промнастил» и ООО ПКФ «Далтраст Строй» (Волгоградская область);

договор поставки № 3018 от 21.05.2018 между ООО «Промнастил» и ООО «Импульс» (г. Белгород);

договор поставки № 1718 от 14.03.2018 между ООО «Промнастил» и ООО «ХимТек» (г. Белгород).

Согласно представленному Ответчиком договору № 1 о дилерстве от 06.12.2018 с ООО «Завод решетчатого настила» Ответчик реализует настил решетчатый сварной производства последнего; во взаимоотношениях с третьими лицами Дилер вправе именоваться официальным дилером продукции, выпускаемой под маркой «Настил решетчатый сварной «ЗРН», г. Магнитогорск.

Согласно договору поставки № 14 от 16.10.2018 между ООО «Уралнастил» (г. Магнитогорск) и Ответчиком, последнее является покупателем товара - конструкции стальные (настил решетчатый сварной «ЗРН»).

Из спецификации № 1 от 17.12.2018 усматривается, что Ответчик поставил в ООО «ГазСервисСтрой» (г. Челябинск) ступени из сварного решетчатого настила.

Иная информация от Ответчика в материалы дела не поступила.

Комиссия принимает во внимание решение Арбитражного суда Челябинской области от 25 октября 2019 года по делу № А76-43340/2018 которым запрещено обществу с ограниченной ответственностью «Промнастил», ОГРН 1187456038384, г. Магнитогорск Челябинской области, осуществлять вид деятельности **46.73 «Торговля оптовая лесоматериалами, строительными материалами и санитарно-техническим оборудованием»** с использованием фирменного наименования ООО «Промнастил».

В решении суда указано, что стороны осуществляют аналогичную деятельность, связанную с реализацией идентичного товара (сварной решетчатый настил, решетчатый настил, ступени из сварного/прессованного настила (л.д.52). В подтверждение доводов истцом в материалы дела представлено коммерческое предложение № 160 от 22.02.2019 ООО «Промнастил» г. Магнитогорска – ответчика, из которого следует, что ответчик имеет возможность изготовить сварной решетчатый настил и поставить на условиях самовывоза со склада поставщика (л.д. 48). С учетом изложенного, довод истца об осуществлении сторонами аналогичного вида деятельности, связанного с реализацией промнастила,

признан судом обоснованным. Указанный вид деятельности является видом деятельности истца – Торговля оптовая лесоматериалами, строительными материалами и санитарно-техническим оборудованием. Этот же вид деятельности является дополнительным видом деятельности ответчика (л.д. 20) согласно выписке ЕГРЮЛ. Факт ведения истцом указанного вида деятельности подтвержден представленными в дело договорами поставок, бухгалтерских товарно-сопроводительных документов к ним, коммерческими предложениями (л.д.53-100).

Решение Арбитражного суда Челябинской области от 25 октября 2019 года по делу № А76-43340/2018 не было обжаловано и вступило в законную силу 25 октября 2019 года.

Таким образом, вступившим в законную силу решением арбитражного суда, выводы по которому имеют значение для результатов рассмотрения настоящего дела, установлено, что Ответчик и Заявитель осуществляют аналогичный вид деятельности.

Географические границы рынка - Российская Федерация (в том числе Челябинская область).

Согласно пункту 4 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции» 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.

В соответствии с пунктом 5 названной статьи хозяйствующий субъект – коммерческая организация, некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход, индивидуальный предприниматель, иное физическое лицо, не зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя, но осуществляющее профессиональную деятельность, приносящую доход, в соответствии с федеральными законами на основании государственной регистрации и (или) лицензии, а также в силу членства в саморегулируемой организации.

Из пункта 7 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции» следует, 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.

В силу указанных положений ООО «Промнастил» (ИНН 6141043640) и ООО «Промнастил» (ИНН 7455033669) являются хозяйствующими субъектами, осуществляющими аналогичную деятельность на одном товарном рынке **торговли оптовой лесоматериалами, строительными материалами и санитарно-техническим оборудованием** в пределах одних географических границ (Российская Федерация, в том числе Челябинская область), следовательно,

являются конкурентами по отношению друг к другу.

Состав хозяйствующих субъектов на рынке торговли оптовой лесоматериалами, строительными материалами и санитарно-техническим оборудованием:

ООО «Промнастил» (ИНН 6141043640);

ООО «Промнастил» (ИНН 7455033669).

По данным информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» рынок торговли оптовой лесоматериалами, строительными материалами и санитарно-техническим оборудованием на территории Российской Федерации является конкурентным.

Так, помимо Заявителя и Ответчика, реализуют металлопродукцию (настил и т.п.) ООО «СТАНДРТАПАРК» (г. Москва), ООО «Уральский завод многогранных опор» (г. Екатеринбург), ООО «Вектор» (г. Москва) и т.п.

Согласно части 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.

Из части 2 названной статьи следует, что 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.

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 силу части 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 силу части 1 статьи 1225 ГК РФ фирменное наименование является средством индивидуализации юридического лица, которому предоставляется правовая охрана.

При этом фирменное наименование подлежит охране со дня государственной регистрации юридического лица. Какой-либо специальной регистрации фирменного наименования ГК РФ не предполагает, в связи с чем, зарегистрированное наименование юридического лица приравнивается к его фирменному наименованию.

Анализ фирменных наименований Заявителя и Ответчика приводит к выводу об их сходстве до степени смешения за счет фонетического и грамматического сходства.

Комиссия принимает во внимание решение Арбитражного суда Челябинской области от 25 октября 2019 года по делу № А76-43340/2018, в котором изложены выводы о наличии вероятности смешения фирменного наименования Заявителя, и фирменного наименования Ответчика, поскольку ключевым элементом в наименованиях сторон является тождественное обозначение «Промнастил».

На момент регистрации Заявителем уже было зарегистрировано в установленном порядке фирменное наименование ООО «Промнастил», в связи с чем, он обладает исключительным правом на использование своего фирменного наименования для индивидуализации юридического лица.

Исключительное право Заявителя в данном случае основывается на более ранней регистрации, а, следовательно, преимущественном приоритетном праве.

Так, ООО «Промнастил» (ИНН 7455033669, г. Магнитогорск) зарегистрировано 25.09.2018, Заявитель – 26.02.2013, что подтверждается выписками из единого государственного реестра юридических лиц, размещенными на официальном сайте Федеральной налоговой службы.

Данные обстоятельства указывают на то, что **ООО «Промнастил» (ИНН 7455033669, г. Магнитогорск) незаконно приобрело исключительное право на средство индивидуализации Заявителя.**

Для квалификации действий хозяйствующего субъекта как нарушающих запрет, установленный частью 1 статьи 14.4 Закона о защите конкуренции, антимонопольному органу необходимо установить **совокупность действий по приобретению и использованию** исключительных прав на средства индивидуализации.

Факт **использования** Ответчиком фирменного наименования подтверждается тем, что согласно выписке из ЕГРЮЛ Ответчик осуществляет свою деятельность под указанным фирменным наименованием.

Таким образом **Ответчик приобрел и использовал исключительное право на средство индивидуализации** юридического лица, к которому в том числе относится тождественная часть фирменного наименование Заявителя.

Согласно части 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. Обладатель такого исключительного права может в порядке, установленном настоящим Кодексом, требовать признания недействительным предоставления правовой охраны товарному знаку (знаку обслуживания) либо полного или частичного запрета на использование фирменного наименования или коммерческого обозначения.

В соответствии с пунктом 1 части 3 статьи 10 bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20 марта 1883 года 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 частью 9 статьи 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.

Статьей 14.4 Федерального закона «О защите конкуренции» установлен запрет на недобросовестную конкуренцию, связанную с приобретением и использованием исключительного права на средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации товаров, работ или услуг.

В действиях ООО «Промнастил» (ИНН 7455033669, г. Магнитогорск) по приобретению и использованию фирменного наименования, сходного до степени смешения с фирменным наименованием ООО «Промнастил» (ИНН 6141043640, г. Ростов-на-Дону), присутствуют все признаки недобросовестной конкуренции, указанные в пункте 9 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции»:

1. Действия ООО «Промнастил» (ИНН 7455033669, г. Магнитогорск) способствуют получению преимуществ в предпринимательской деятельности, поскольку ООО «Промнастил» (ИНН 7455033669, г. Магнитогорск) имеет возможность не вкладывать материальные ресурсы в разработку собственного наименования и пользуется результатами деятельности, созданными другим юридическим лицом – Заявителем.

2. Противоречие действующему законодательству, а именно статье 1252 ГК РФ, статье 10 bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости.

3. Способность причинения убытков конкуренту выразилась в том, что у Заявителя в результате действий ООО «Промнастил» (ИНН 7455033669, г. Магнитогорск) может снизиться размер получаемой прибыли по отношению к уровню прибыли при воздержании общества от указанных действий (упущенная выгода), поскольку данные действия способствуют привлечению потребителей к услугам ООО «Промнастил» (ИНН 7455033669, г. Магнитогорск) и их оттоку потребителей от услуг ООО «Промнастил» (ИНН 6141043640, г. Ростов-на-Дону).

Действия ООО «Промнастил» (ИНН 7455033669, г. Магнитогорск) по приобретению и использованию фирменного наименования, сходного до степени смешения с фирменным наименованием ООО «Промнастил» (ИНН 6141043640, г. Ростов-на-Дону), указывают на нарушение части 1 статьи 14.4 Федерального закона «О защите конкуренции».

Доказательств того, что ООО «Промнастил» (ИНН 7455033669, г. Магнитогорск)

внесло изменения в произвольную часть фирменного наименования и тем самым совершило все необходимые действия для устранения допущенных нарушений Ответчиком не представлено.

Доводы Ответчика о приостановлении деятельности с марта 2019 года Комиссия не принимает поскольку действующим законодательством не ограничена возможность осуществления хозяйственной деятельности юридического лица при наличии экономического интереса и спроса потребителей на определенный товар.

В силу ст. 41.1 Закона о конкуренции дело о нарушении антимонопольного законодательства не может быть возбуждено и возбужденное дело подлежит прекращению по истечении трех лет со дня совершения нарушения антимонопольного законодательства, а при длящемся нарушении антимонопольного законодательства - со дня окончания нарушения или его обнаружения.

Ответчик - ООО «Промнастил» (ИНН 7455033669, г. Магнитогорск) зарегистрирован в качестве юридического лица 25.09.2018 и осуществлял свою деятельностью до марта 2019 года, что усматривается из его пояснений, то есть приобрел и использовал в указанный период исключительное право на средство индивидуализации Заявителя. В настоящее время Ответчик является действующей организацией и не исключен из ЕГРЮЛ.

Таким образом, рассматриваемые действия совершены Ответчиком с 25 сентября 2018 года, в связи с этим возбуждение и рассмотрение настоящего дела осуществляется в пределах срока давности.

Доводы Ответчика, что он реализует товар только определенного производителя - ООО «Завод решетчатого настила» г. Магнитогорск Комиссия не принимает, поскольку для подтверждения аналогичности осуществляемого сторонами дела вида деятельности учитывается весь рынок реализации определенной продукции вне зависимости от производителя определенного товара.

К функциям фирменного наименования относят:

1) отличительную - именно фирменные наименования позволяют различать субъектов права между собой;

2) информационную - по фирменному наименованию окружающие лица могут составить представление об основных признаках данной организации;

3) репутационную - фирменное наименование составляет гудвилл компании, в совокупности с другими нематериальными активами создает имидж компании, и соответствии с которым контрагенты принимают решение о заключении с ней договоров.

Ответчик проигнорировал принципы надлежащей осмотрительности и недопущения недобросовестного использования экономических преимуществ, полученных Заявителем в результате продолжительного использования своего фирменного наименования.

Из материалов дела, из решения Арбитражного суда Челябинской области от 25

октября 2019 года по делу № А76-43340/2018 усматривается, что Ответчик использовал фирменное наименование в правоотношениях с третьими лицами и получил определенные преимущества за счет репутации Заявителя.

По мнению суда, изложенному в решении, осуществление аналогичной деятельности в области торговли оптовой лесоматериалами, строительными материалами и санитарно-техническим оборудованием, может ввести в заблуждение контрагентов относительно продавца товара.

Согласно Постановлению Конституционного Суда РФ от 24.06.2009 № 11-П необходимым элементом общего понятия состава правонарушения и предпосылкой возложения юридической ответственности является вина привлекаемого к ней лица. Административный орган не может ограничиваться формальной констатацией лишь факта нарушения установленных законом правил, не выявляя иные связанные с ним обстоятельства, в том числе наличие или отсутствие вины соответствующих субъектов.

Действующее законодательство определяет вину юридического лица (как субъекта административного правонарушения, не обладающего возможностью психического отношения к совершенному противоправному деянию) как наличие у него возможности для соблюдения правил и норм, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность, и непринятии всех зависящих от него мер по их соблюдению. Следовательно, в отношении юридических лиц требуется лишь установление того, что у соответствующего лица имелась возможность для соблюдения норм законодательства, но им не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Вина ООО «Промнастил» (ИНН 7455033669, г. Магнитогорск) выражается в том, что у общества имелась возможность не приобретать и не использовать фирменное наименование, сходное до степени смешения с сокращенным фирменным наименованием ООО «Промнастил» (ИНН 6141043640, г. Ростов-на-Дону) с нарушением части 1 статьи 14.4 Федерального закона «О защите конкуренции», однако общество не предприняло меры для соблюдения указанных требований, а направленность его действий свидетельствует о намеренном совершении указанных противоправных действий.

Доказательства, свидетельствующие о принятии ООО «Промнастил» (ИНН 7455033669, г. Магнитогорск) всех зависящих от них мер для соблюдения правил и норм, за нарушение которых антимонопольным законодательством предусмотрена ответственность по статье 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, отсутствуют.

Материалами дела опровергается тот факт, что вменяемое ООО «Промнастил» (ИНН 7455033669, г. Магнитогорск) нарушение антимонопольного законодательства было вызвано чрезвычайными, объективно непредотвратимыми обстоятельствами и другими непредвидимыми, непредотвратимыми препятствиями, находящимися вне контроля данного юридического лица, при соблюдении ими той степени заботливости и осмотрительности, какая требовалась от него в целях надлежащего исполнения обязанностей по соблюдению требований антимонопольного законодательства.

Учитывая изложенное, Комиссия считает вину ООО «Промнастил» (ИНН 7455033669,

г. Магнитогорск) в нарушении части 1 статьи 14.4 Федерального закона «О защите конкуренции» установленной.

В силу пункта 2 части 1 статьи 23 Федерального закона «О защите конкуренции» антимонопольный орган выдает в случаях, указанных в настоящем Федеральном законе, хозяйствующим субъектам обязательные для исполнения предписания.

В связи с наличием решения АС ЧО по делу № А76-43340/2018 о запрете обществу с ограниченной ответственностью «Промнастил», ОГРН 1187456038384, г. Магнитогорск Челябинской области, осуществлять вид деятельности 46.73 «Торговля оптовая лесоматериалами, строительными материалами и санитарно-техническим оборудованием» с использованием фирменного наименования ООО «Промнастил», необходимость выдачи предписания Ответчику о прекращении нарушения антимонопольного законодательства отсутствует.

В силу части 1 статьи 48.1 Федерального закона «О защите конкуренции» перед окончанием рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства при установлении в действиях (бездействии) ответчика по делу нарушения антимонопольного законодательства комиссия принимает заключение об обстоятельствах дела.

Согласно части 5 статьи 48.1 Федерального закона «О защите конкуренции» лица, участвующие в деле, вправе представить комиссии пояснения, доказательства и приводить доводы в письменной форме в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела, до окончания рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства и оглашения резолютивной части решения по нему на заседании комиссии.

Председатель Комиссии <…>

Члены Комиссии <…>

<…>