

13 марта 2015 года

г. Тула

Резолютивная часть решения оглашена 13 марта 2015г.

В полном объеме решение изготовлено 23 марта 2015г.

Комиссия Тульского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: < --- >

при участии лиц:

< --- > - заслуженный эксперт ФАС России, почетный работник антимонопольных органов,

<--->– представитель ООО «ЗдравМедСервис» по доверенности № 14 от 01.12.2014г., ООО «Здравсервис Дар» по доверенности № 12 от 12.01.2015г.,

< --- > – представитель ООО «Здравсервис» по доверенности б/н от 19.12.2014г.,

в отсутствие гражданина < --- >, уведомленного надлежащим образом,

рассмотрев дело № 02-02/20-2014, возбужденного в отношении ООО «Здравсервис Дар», ООО «ЗдравМедСервис», гр. < --- > по признакам нарушения части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135 – ФЗ «О защите конкуренции»,

#### **УСТАНОВИЛА:**

24.10.2013г. ООО «Здравсервис» (г. Тула, ул. Скуратовская, д. 107, ОГРН 1027100755538; ИНН 7106040119) обратилось с заявлением в ФАС России о нарушении ООО «ЗдравМедСервис» (г. Калуга, ул. Тульская, д. 189, оф. 11, ОГРН 1034004411484, ИНН 4027061216), ООО «Здравсервис Дар» (Тульская обл., Ленинский р-он, пос. Иншинский, д. 20, ОГРН 1025900518973, ИНН 5902132621) статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» путем приобретения права на фирменное наименование ООО «Здравсервис Дар» и его использования исключительно в целях причинения вреда заявителю.

06.10.2014г. заявление ООО «Здравсервис» направлено для дальнейшей проверки в Управление Федеральной антимонопольной службы по Тульской области. По результатам рассмотрения представленных по запросу Управления документов и письменных объяснений хозяйствующих субъектов, на основании приказа № 227 от 01.12.2014г. возбуждено дело по признакам нарушения ООО «Здравсервис Дар» части 1 статьи 14 Федерального закона «О защите конкуренции».

В ходе рассмотрения антимонопольного дела Комиссией Управления установлено следующее:

28.12.2000г. согласно свидетельству о государственной регистрации юридического лица ГТ № 002111 в г. Туле зарегистрировано юридическое лицо - ООО «Здравсервис», которое на территории Центрального Федерального округа осуществляет деятельность в сфере оптовой и розничной торговли фармацевтическими и медицинскими товарам, медицинскими и ортопедическими изделиями.

В 2001 году ООО «Здравсервис» для осуществления своей деятельности получены лицензии в сфере фармацевтической деятельности в отношении розничной и оптовой торговли соответствующими препаратами (например, лицензия на ведение деятельности по обороту наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров).

24.05.2010г. Обществом получено свидетельство на товарный знак (знак обслуживания) «Здравсервис» № 409440 с приоритетом от 21.10.2008г. по следующим классам МКТУ: 01, 03, 05 (в том числе для фармацевтических и иных препаратов, используемых в медицинских целях), 10 (в том числе для различных видов медтехники и ортопедических изделий), 35, 36, 39, 41, 44 (в том числе медицинские услуги).

Добросовестно используя с 2000 года фирменное наименование ООО «Здравсервис» в своей коммерческой деятельности, Общество завоевало репутацию надежного и стабильного контрагента.

В 2011 году ООО «Здравсервис» стало известно о деятельности ООО «ЗдравСервис», имеющего наименование, сходное до степени смешения с фирменным наименованием заявителя, зарегистрированного в 2003г. в городе Калуга, учредителем и генеральным директором которого является < Б-- >.

Согласно выписке из ЕГРЮЛ ООО «ЗдравСервис» помимо основного вида деятельности осуществляет деятельность по оптовой торговле фармацевтическими и медицинскими товарами, изделиями медицинской техники и ортопедическими изделиями, что свидетельствует о том, что ООО «Здравсервис» и ООО «ЗдравСервис» являются конкурентами на одном и том же товарном рынке.

В целях защиты своего исключительного права на фирменное наименование ООО «Здравсервис» в октябре 2011г. обратилось в Арбитражный суд Калужской области (дело А23-4423/2011). В результате судебных разбирательств по указанному делу суды указали на незаконность использования ООО «ЗдравСервис» фирменного наименования, принадлежащего его конкуренту (ООО «Здравсервис») на праве преждепользования.

Принятое 05.10.2012г. постановление Федерального Арбитражного Суда Центрального округа, поддержавшего правоту ООО «Здравсервис», не повлияло на намерение ООО «ЗдравСервис» продолжить незаконное использование чужого фирменного наименования.

Только понуждение ООО «ЗдравСервис» изменить фирменное наименование посредством обращения ООО «Здравсервис» в Управление Федеральной службы судебных приставов по Калужской области и возбуждение последним исполнительного производства, вынудило учредителя Общества < Б-- > 22.01.2013г. переименовать ООО «ЗдравСервис» в ООО «ЗдравМедСервис» (соответствующие изменения в фирменном наименовании внесены в учредительные документы Общества (ООО «ЗдравСервис»)).

После смены фирменного наименования ООО «ЗдравМедСервис» продолжало оставаться конкурентом ООО «Здравсервис» на товарном рынке по видам деятельности - оптовая торговля фармацевтическими и медицинскими товарами, изделиями медицинской техники и ортопедическими изделиями (ОКВЭД 51.46),

предусмотренными учредительными документами Общества и зарегистрированными в ЕГРЮЛ в разделе «Другие виды деятельности».

Таким образом, положение общества на товарном рынке, на котором оно осуществляло свою деятельность, в связи с принудительным изменением его фирменного наименования практически не изменилось, его конкурентоспособность не уменьшилась, а материальный ущерб, вызванный оплатой судебных издержек, госпошлин и платежей в процессе изменения банковских счетов, внесения изменений в ЕГРЮЛ, переоформление бланков и печатей и проч., в сравнении с его доходами от производственной деятельности не могут считаться значительными, что подтверждается выпиской движения денежных средств ООО «Здравмедсервис» по банковскому счету в «Газэнергобанке» г. Калуги.

В период с 2000г. по июль 2013г. ни один хозяйствующий субъект, имеющий сходное с заявителем наименование, не обращался в адрес ООО «Здравсервис» или судебные инстанции с заявлением о незаконном использовании последним фирменного наименования, принадлежащего иному лицу, хотя информация об использовании аналогичных наименований с указанием видов деятельности юридического лица находится в открытом доступе на сайте Федеральной налоговой службы <http://egrul.nalog.ru/#>.

После переименования 22.01.2013г. ООО «ЗдравСервис» в ООО «ЗдравМедСервис» его учредитель и генеральный директор < Б-- >, располагая сведениями, что на территории Центрального Федерального Округа осуществляет деятельность ООО «Здравсервис», 12.03.2013г. заключает в г. Перми договор купли – продажи доли в уставном капитале ООО «Здравсервис Дар» с гр. < М-- >.

Свидетельством № 4310 серия ООО о государственной регистрации юридического лица, выданного Администрацией Ленинского района г. Перми 09.06.1999г. определена дата, с которой у ООО «Здравсервис Дар» в соответствии с частью 2 статьи 1475 Гражданского кодекса РФ возникает исключительное право на фирменное наименование.

Согласно выписке из ЕГРЮЛ основным видом деятельности ООО «Здравсервис Дар» является деятельность, предусмотренная кодом 51.46 ОКВЭД – оптовая торговля фармацевтическим и медицинскими товарами, изделиями медицинской техники и ортопедическими изделиями, т.е. деятельность аналогична деятельности ООО «Здравсервис».

В ходе рассмотрения настоящего дела представитель ООО «Здравсервис» < --- > поддержал выдвинутые Обществом требования о признании ООО «Здравсервис Дар» нарушившим статью 14 ФЗ-135 «О защите конкуренции», считая, что последним совершены действия, имеющие исключительную цель причинения вреда ООО «Здравсервис», выходящие за пределы осуществления гражданских прав, установленных частью 1 статьи 10 Гражданского кодекса РФ, противоречащие обычаям делового оборота, требованиям добросовестности, разумности и справедливости, что является актом недобросовестной конкуренции, не допускаемым статьей 14 Федерального закона «О защите конкуренции».

Из устных и письменных пояснений ООО «Здравсервис Дар», ООО «ЗдравМедСервис» следует, что факт нарушения Обществами антимонопольного

законодательства не доказан, ООО «ЗдравМедСервис» и ООО «Здравсервис Дар» являются независимыми друг от друга хозяйствующими субъектами, имеющими разный состав участников и не координирующими свою деятельность друг с другом.

Обращение ООО «Здравсервис Дар» в Арбитражный суд Тульской области вызвано необходимостью защиты своего исключительного права на фирменное наименование, которое предусмотрено нормами гражданского законодательства и международными правовыми актами, и которое, по мнению ответчиков, нарушается ООО «Здравсервис».

Представитель ООО «Здравсервис Дар» по доверенности < --- > пояснил, что приобретение гр. < Б-- > прав на ООО «Здравсервис Дар» и дальнейшая его перерегистрация в Тульской области вызваны намерением гражданина развивать свой бизнес в данном регионе, минимизация вложений в создание хозяйствующего субъекта путем приобретения прав, по сравнению с его учреждением на общих основаниях, приобретение общества с фирменным наименованием, имеющим отношение к здравоохранению, т.е., в сфере, в которой он традиционно осуществлял свою предпринимательскую деятельность, включающую в себя буквосочетание «Здрав», а также защищенным исключительным правом преждепользования от возможных повторных действий ООО «Здравсервис» по принудительному изменению фирменного наименования, схожего с его наименованием.

Комиссия Тульского УФАС России не принимает доводы ООО «Здравсервис Дар», ООО «ЗдравМедСервис» о соответствии их действий и действий единоличного исполнительного органа - генерального директора < Б--->, действующему законодательству и обычаям делового оборота ввиду следующего:

Комиссией установлено, что ООО «Здравсервис Дар», к моменту приобретения прав на 100 процентов доли в уставном капитале гр. < Б-- >, не осуществляло деятельность, предусмотренную учредительными документами, лицензий, необходимых для осуществления определенных видов деятельности, например, оптовой торговли фармацевтическими товарами, не получало. По представленным в Управление копиям налоговых деклараций за 2011-2012 гг. и справке отделения Пенсионного Фонда России по г. Перми, последние два года деятельность ООО «Здравсервис Дар» фактически не осуществлялась.

Кроме того, ООО «Здравсервис Дар», зарегистрированное в г. Пермь, не конкурировало с ООО «Здравсервис» на одном и том же территориальном сегменте товарного рынка и, в случае идентичности или сходства до степени смешения фирменного наименования этих двух хозяйственных обществ, отсутствовало необходимое условие для процессуальных действий по защите нарушенного исключительного права - смешение потребителями и (или) контрагентами одновременно производимых и поставляемых на рынок товаров, работ и услуг (часть 6 статьи 1252 Гражданского кодекса РФ), на что обращают внимание суды, отказывая в защите исключительного права на фирменное наименование, если организации находятся и ведут деятельность на территориях различных субъектов Российской Федерации (Постановление ФАС Волго-Вятского округа от 30.03.2011 по делу N А29-3421/2010).

В целях устранения возможности судебного отказа в защите права

преждепользования на фирменное наименование по вышеуказанным основаниям гр. < Б-- > осуществил 02.04.2013 г. перерегистрацию ООО «Здравсервис Дар» в Тульской области по адресу: Ленинский р-н, пос. Иншинский, д. 20, в помещении, принадлежащем ООО «Жилстройсервис», на основании договора безвозмездного пользования. И сразу, не приступая к осуществлению какой-либо хозяйственной и коммерческой деятельности, ООО «Здравсервис Дар» 19.07.2013г. обратилось с исковым заявлением в Арбитражный суд Тульской области с требованием прекращения ООО «Здравсервис» использования фирменного наименования, сходного до степени смешения с фирменным наименованием «Здравсервис Дар», в отношении видов деятельности, аналогичных видам деятельности по коду ОКВЭД 51.46, осуществляемым ООО «Здравсервис».

Таким образом, действия гр. < Б-- > по фактическому приобретению юридического лица – ООО «Здравсервис Дар», зарегистрированному в более ранний период, свидетельствуют о его намерении причинить вред конкуренту – ООО «Здравсервис», ранее принудительно заставившему его изменить фирменное наименование Общества ООО «ЗдравСервис» на ООО «ЗдравМедСервис».

Частью 1 статьи 10 Гражданского кодекса установлен запрет на осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом).

Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения [конкуренции](#), а также злоупотребление [доминирующим положением](#) на рынке.

Комиссия считает, что действия гр. <Б-->, ООО «Здравсервис Дар» и его единоличного исполнительного органа - генерального директора < Б-- >, ООО «ЗдравМедСервис» и его единоличного исполнительного органа - генерального директора <Б--> подлежат квалификации по части 2 статьи 14 Федерального закона «О защите конкуренции», поскольку им (ими) фактически приобретено право на средства индивидуализации юридического лица – фирменное наименование, исключительно с целью причинить вред Заявителю.

Статьей 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» установлен запрет на недобросовестную конкуренцию, связанную с приобретением и использованием исключительного права на средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ или услуг.

Статьей 4 Федерального закона "О защите конкуренции" определены основные понятия, используемые в Законе:

- конкуренция - 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
- недобросовестная конкуренция - **любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц)**, которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат

законодательству РФ, 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;

- 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.

Согласно абзацу 2 пункта 16.1 постановления Пленума ВАС РФ от 17.02.2011 г. № 11 «О некоторых вопросах применения особенной части Кодекса РФ об административных правонарушениях» в [статье 14](#) Закона о защите конкуренции приведен открытый перечень действий, являющихся недобросовестной конкуренцией.

При анализе вопроса о том, является ли конкретное совершенное лицом действие актом недобросовестной конкуренции, подлежат учету не только указанные законоположения, но и положения пункта 1 [статьи 10bis](#) Парижской конвенции по охране промышленной собственности, в силу которого актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах.

Неправомерные действия гр. <Б-->, ООО «Здравсервис Дар» и его единоличного исполнительного органа - генерального директора <Б-->, ООО «ЗдравМедСервис» и его единоличного исполнительного органа - генерального директора <Б--> подлежат оценке, как незаконные действия группы лиц в силу пунктов 2, 8 части 1 статьи 9 Федерального закона «О защите конкуренции».

ООО «Здравсервис Дар», ООО «ЗдравМедСервис» и их единоличный исполнительный орган - генеральный директор <Б--> по тем же основаниям признаваемые группой лиц, составляют группу лиц, на действия (бездействие) которой распространяются установленные антимонопольным законодательством запреты на действия (бездействие) хозяйствующего субъекта на товарном рынке (часть 2 статьи 9 Закона «О защите конкуренции»), совершили действия по созданию условий, при которых от ООО «Здравсервис» требуется изменить свое фирменное наименование, что может повлечь за собой возможный значительный репутационный ущерб последнему, который в регионах ЦФО рассматривается в качестве национального дистрибьютора.

Ежегодный доход ООО «Здравсервис» по видам деятельности, включенным в ОКВЭД 51.46, превышает 5 млрд. рублей, у Общества в течение более 15 лет налажены стабильные контакты и завоеван определенный авторитет в осуществлении коммерческих сделок на территории Центрального Федерального округа. Изменение фирменного наименования, которого добивается ООО «Здравсервис Дар», может нанести существенный вред деловой репутации заявителя, породить у его поставщиков и потребителей сомнения в добросовестности его деятельности.

Пунктом 4 Определения об отложении рассмотрения дела № 02-02/20-2014 о нарушении антимонопольного законодательства и о привлечении в качестве ответчика от 24.12.2014г. (исх. № 2/6793 от 25.12.2014г.) гр. < --- > привлечен к участию в рассмотрении дела в качестве ответчика, а процессуальное положение ООО «ЗдравМедСервис», участвующего в деле, изменено с заинтересованного лица на ответчика, в действиях которого, как участника группы лиц, содержатся признаки нарушения антимонопольного законодательства (пункт 5 Определения).

Начиная с 2008 г. до момента изменения фирменного наименования ООО «ЗдравСервис» (Калуга) на ООО «ЗдравМедСервис» его единственным учредителем и единоличным исполнительным органом – генеральным директором являлся < Б-- >.

В разделе ЕГРЮЛ «другие виды деятельности» имеется запись об осуществлении обществом деятельности в границах ОКВЭД 51.46.

До момента изменения фирменного наименования ООО «ЗдравСервис» на ООО «ЗдравМедСервис» начиная с 2008 г. по 22.01.2013 г. его единственным учредителем и единоличным исполнительным органом – генеральным директором являлся < Б-- >.

Отказ < Б-- > от самостоятельной предпринимательской деятельности в стабильно работающем хозяйственном обществе, наряду с внесением изменений фирменного наименования в учредительные документы ООО «ЗдравМедСервис» 22.01.2013г. сопровождался изменением состава его участников и размера уставного капитала, который был поделен на равные доли между < Б--- >, < А-- >, < К-- >.

Кроме того, по данным ЕГРЮЛ, 10.12.2012 г. единственный участник и единоличный исполнительный орган – генеральный директор ООО «ЗдравСервис» Калуга < <Б--> > на равноправной основе вошел в состав участников ООО «Здравторг» Калуга (<А-->, <К-->), имеющего основным видом деятельности оптовую торговлю фармацевтическими и медицинскими товарами, изделиями медицинской техники и ортопедическими изделиями. (ОКВЭД 51.46).

Указанные хозяйствующие субъекты ООО «ЗдравМедСервис» и ООО «Здравторг» имеют один и тот же адрес государственной регистрации – г.Калуга, ул. Тульская, д.189, стр.5, по этому же адресу осуществляется и их коммерческая деятельность.

Два хозяйствующих субъекта, зарегистрированные и ведущие предпринимательскую деятельность по одному и тому же адресу места нахождения, имеющие один и тот же состав равноправных участников (по размеру долей в уставных капиталах), вели деятельность в границах ОКВЭД 51.46, аналогичную основному виду деятельности ООО «Здравсервис» и в географических границах одного и того же с ним товарного рынка (ЦФО).

Следовательно, фактически приобретение < Б-- > прав на уставной капитал ООО «Здравсервис Дар» совпало с действиями участников хозяйственных обществ «ЗдравМедСервис» и «Здравторг» по усилению их конкурентных позиций на товарном рынке в продуктовых границах ОКВЭД 51.46, что нашло свое выражение в координации действий при обоюдных подачах заявок на участие в торгах по госзаказу.

Так, ООО «Здравторг» и ООО «ЗдравМедСервис» были единственными участниками проведения запросов котировок по госзакупкам медицинской техники и товаров медицинского назначения №0337300001214000164 от 03.12.2014 г.; №0337300001214000094 от 18.08.2014 г.; №0337300001214000095 от 18.08.2014 г.; №0337300000314000056 от 04.08.2014 г.; №0337300001214000081 от 16.07.2014 г.; №0337300001214000080 от 16.07.2014 г.; №0337300001214000077 от 04.07.2014 г.; открытого аукциона в электронной форме №31300390187 от 13.05.2014 г. и т.п. Победителем указанных запросов котировок и аукциона стало ООО «ЗдравМедСервис» (по данным сайта [www.zakupki.gov.ru](http://www.zakupki.gov.ru)).

С момента своего образования и по настоящее время ООО «Здравсервис Дар» не получило ни одной лицензии на право осуществления лицензируемых видов деятельности по ОКВЭД 51.46.

Деятельность, которая не требует лицензий – поставка медицинской техники и оборудования, является основным видом деятельности ООО «Здравторг» и дополнительным видом деятельности ООО «Здравмедсервис». Поэтому, приобретение < Б-- > ООО «Здравсервис Дар» якобы в целях развития самостоятельной и независимой предпринимательской деятельности на товарном рынке, совпадающем как по географическим, так и по продуктовым границам с товарным рынком, занимаемым вышеуказанными хозяйствующими субъектами, в которых он имеет прямую заинтересованность, являясь их участником и единоличным исполнительным органом ООО «Здравмедсервис», не может восприниматься как соответствующее обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости, в том числе и по отношению к участникам обществ, ведущих с < Б-- > совместный бизнес.

По сообщению генерального директора ООО «Здравсервис Дар» < Б-- > кроме него штатных работников общества нет, а в соответствии с выпиской движения денежных средств по счетам общества в Газэнергобанке г. Калуги выплат по трудовым соглашениям внештатным работникам в 2013 – 2014 гг. не производилось.

По адресу государственной регистрации в Тульской области никакой деятельности не осуществлялось, адрес используется лишь в качестве почтового ящика.

В товарной накладной № 9753 от 10.12.2013 г. на поставку медицинского оборудования от ООО «СиЭс Медика Калуга» указан адрес доставки товара грузополучателю – ООО «Здравсервис Дар» - Калужская обл. г Калуга, Тульская ул. дом № 189, стр.5, оф.1, т.е., адрес места расположения ООО «ЗдравМедСервис», генеральным директором которого является < Б-- >, и ООО «Здравторг», одним из учредителей которого является < Б-- >. Тот же адрес доставки закупленного медицинского оборудования указан в товарных накладных № 9887 от 11.12.2013 г. и № 9911 от 11.12.2013 г. при поставке товара грузополучателю – ООО «ЗдравМедСервис» по договору с ООО «Медснаб-групп».

Комиссия считает, что, приобретая права собственности на недействующее хозяйственное общество, имеющее фирменное наименование «Здравсервис Дар» сходное, по мнению его генерального директора < Б-- >, до степени смешения с фирменным наименованием ООО «Здравсервис», фактически гр. Баклашкин В.В. приобрел право на фирменное наименование общества, имеющего более ранний срок государственной регистрации, чем ООО «Здравсервис», позволяющее ему



предъявить в суд требования о защите права интеллектуальной собственности на фирменное наименование.

До настоящего времени судебного решения, вступившего в законную силу, не имеется, т.к. Суд по интеллектуальным правам (кассационная инстанция) возвратил решение и постановление нижестоящих судов для нового рассмотрения в Арбитражный суд Тульской области, указал на необходимость устранения недостатков судебных актов, отмеченных в постановлении СИП.

В распоряжение комиссии были представлены решение Арбитражного суда Тульской области, постановление 20 Апелляционного арбитражного суда и Суда по интеллектуальным правам по делу А68-129/2014, исследование которых показало, что предмет судебного разбирательства и рассмотрения в комиссии УФАС России по Тульской области находится в разных пределах компетенции и рекомендация СИП нижестоящим судам опираться при принятии судебных актов на нормы статьи 14 Федерального закона «О защите конкуренции» может быть использована лишь в случае фиксации недобросовестной конкуренции специально уполномоченным государственным контрольно-надзорным органом – антимонопольным органом в рамках административных процедур, решение и предписание которого может быть оспорено в судебном порядке.

Права давать самостоятельную оценку фактам нарушений антимонопольного законодательства без участия антимонопольных органов судам не предоставлено, поэтому ходатайство ответчика об отложении настоящего дела до момента принятия судебных решения и постановлений по делу А68-129/2014 Комиссией отклонено.

Комиссия также не принимает во внимание доводы ответчиков об отсутствии взаимосвязи в деятельности двух хозяйственных обществ ООО «ЗдравМедСервис» и ООО «Здравсервис Дар», в том числе, направленной на причинение вреда ООО «Здравсервис», в связи с тем, что в соответствии с выпиской о движении денежных средств по банковскому счету ООО «ЗдравМедСервис» в Газэнергобанке г. Калуги за 26.06.2013 г. именно это общество произвело оплату госпошлины в сумме 16 000 рублей в Арбитражный суд Тульской области за рассмотрение искового заявления ООО «Здравсервис Дар» к ООО «Здравсервис», которая была возвращена судом вследствие ненадлежащего плательщика.

В связи с отсутствием какой-либо предпринимательской деятельности в течение длительного периода времени после перерегистрации в Тульской области и необходимостью производства оплаты предусмотренных действующим законодательством регистрационных платежей и сборов, а также оплаты адвокату, представляющему интересы ООО «Здравсервис Дар» в судебных заседаниях, и эксперту, за проведение представленной в суд экспертизы по сходству до степени смешения фирменных наименований ООО «Здравсервис» и ООО «Здравсервис Дар», в день открытия банковского счета в «Газэнергобанке» г. Калуга 15.04.2013 г. между ООО «Здравсервис Дар» и гр. Баклашкиным В.В. был заключен договор беспроцентного займа №1/13, в результате исполнения которого под каждый платеж банковским, налоговым, пенсионным и страховым органам, а также под платежи за услуги адвоката и эксперта гр. < Б-- > представлял требуемые суммы всего за период 2013-2014 гг. – в сумме 308 500 руб., из которых возврат < Б-- > был осуществлен только один раз – в сумме 161 000 руб. (29.11.2013

г.).

По представленной ООО «Здравсервис Дар» в УФАС России по Тульской области выписке о движении денежных средств по банковскому счету в «Газэнергобанке» г. Калуги за 2013-2014 гг. основная часть денежных средств, представляемых гр.< Б--> по договору беспроцентного займа руководимому им ООО «Здравсервис Дар», направлялась на следующие цели:

Из 20 000 руб., внесенных < Б--> в ООО «Здравсервис Дар» 28.03.2013г., 16000 руб. было направлено 01.07.2013 г. на оплату госпошлины за рассмотрение иска в Арбитражном суде Тульской области к ООО «Здравсервис».

Из 30 000 руб., внесенных < Б--> в ООО «Здравсервис Дар» 07.08.2013 г., 25000 руб. было направлено 08.08.2013 г. на оплату по договору оказания услуг №2013-02-ЗЭ от 29.07.13 г. о сходстве наименований.

Из 55 000 руб., внесенных <Б--> в ООО «Здравсервис Дар» 31.10.2013 г., 50000 руб. было направлено 31.10.2013 г. на оплату счета №195 от 21.10.2013 г. за участие адвоката < ---> в судах 1 инстанции по делу А68-6290/2013, делу №СИП-218/2013.

Из 5 500 руб., внесенных < Б--> в ООО «Здравсервис Дар» 31.03.2014 г., 2000 руб. было направлено 01.04.2014 г. на оплату госпошлины за рассмотрение апелляционной жалобы в Двадцатом арбитражном апелляционном суде по делу №А68-129/2014.

Из 25 000 руб., внесенных <Б--> в ООО «Здравсервис Дар» 28.05.2014 г., 20000 руб. было направлено 28.05.2014 г. на оплату по счету № 103 от 26.05.2014 г. за участие адвоката < ---> в двадцатом арбитражном апелляционном суде по делу №А68-129/2014, делу №СИП- 218/2013.

Из 3 000 руб., внесенных < Б--> в ООО «Здравсервис Дар» 17.07.2014 г., 2000 руб. было направлено 17.07.2014 г. на оплату госпошлины за рассмотрение кассационной жалобы в Суде по интеллектуальным правам к ООО «Здравсервис» г. Тула по делу А68-129/2014.

Таким образом, с учетом возврата < Б--> части денежных средств по договору беспроцентного займа ООО «Здравсервис Дар» осталось ему должно 147 500 руб. из которых 97 000 рублей были направлены на обслуживание исковых требований, предъявленных к ООО «Здравсервис» (Тула), остальные денежные средства были направлены на выплату зарплаты генеральному директору ООО «Здравсервис Дар» < Б-->, оплату страховых взносов в ПФР и ФОМС, НДФЛ, услуг банка за ведение счета и других обязательных платежей.

В целях введения в заблуждение о якобы осуществлявшейся обществом предпринимательской деятельности, при подаче в июле 2013 г. в Арбитражный суд Тульской области своего искового заявления, ООО «Здравсервис Дар» представило в суд предварительные договоры сроком действия до конца 2013 г. № Т/01 от 01.07.2013 г. с ООО «МакСмайлДент» (Калуга) и № Т/02 от 15.07.2013 г. с ГАУЗ КО «Калужская областная стоматологическая поликлиника», которые не исполнены и не могли быть исполнены из-за отсутствия на счетах ООО «Здравсервис Дар» оборотных средств, а пунктом 3.2 указанных договоров были предусмотрены условия оплаты за поставленную продукцию на основании выставленного счета в

течение 30-ти банковских дней, с возможной отсрочкой платежа до 60-ти банковских дней.

Фактически, исходя из информации, содержащейся в банковской выписке о движении денежных средств по счету ООО «Здравсервис Дар», данное хозяйственное общество в 2013-2014 гг. совершило в качестве поставщика медицинского оборудования сделки по договорам с ЗАО ТСО «Экострой» (платеж 28.11.2013 г. в сумме 1 155 568 рублей 15 копеек, в том числе НДС 176 273,11 руб. по счету №11.13 от 30.10.2013 г., позволивший 29.11.2013 г. выплатить наличными 161 000 руб. < Б-- > в возмещение части сумм, полученных ООО «Здравсервис Дар» по договору безвозмездного займа); с НУЗ «Узловая больница на станции Узловая ОАО «РЖД» (предоплата за медоборудование по сч. 16 от 04.12.13., сч. 17 от 04.12.13, сч. 18 от 04.12.13 г. в сумме 162 630 руб.); с ЗАО «Калугасельводстрой» (оплата по счету №1 от 03.09.2014 г. за облучатель бактерицидный в сумме 72 034 руб., в т.ч. НДС 10 988,24 руб.).

Таким образом, с момента открытия банковского счета для осуществления финансовых операций с 15.04.2013 г. по 12.12.2014 г. ООО «Здравсервис Дар» осуществило поставку медоборудования всего по трем договорам с хозяйствующими субъектами на общую сумму 1390232,15 руб. За вычетом НДС (176273,11 + 10988,24) общий доход по этим трем сделкам составил 1 202 970,8 руб., что подтверждается письмом № 8 от 13.11 2014 г. генерального директора ООО «Здравсервис Дар» < Б-- >, направленного в УФАС России по Тульской области, в котором сообщается, что сумма дохода общества за период с 2011 по декабрь 2014 г. составила 1 202 971 рублей.

В соответствии с представленными ООО «Здравсервис Дар» декларациями по налогу на прибыль организаций по итогам 2013 г. убыток от коммерческой деятельности общества составил 16 418 рублей, а по итогам 9 мес. 2014 г.- убыток составил 154 265 рублей, из которого общество должно < Б--- > по договору беспроцентного займа 147 500 рублей.

Указанные действия свидетельствуют, что мотивом действий группы лиц в составе ООО «ЗдравМедСервис» и его единоличного исполнительного органа – генерального директора < Б-- >, ООО «Здравсервис Дар» и его единоличного исполнительного органа – генерального директора , < Б-- > по приобретению прав на фирменное наименование ООО «Здравсервис Дар», явилось намерение причинить вред другому лицу, в том числе и путем обращения в суд о защите права преждепользования.

Комиссия оценивает действия группы лиц в составе ООО «Здравмедсервис» и его генерального директора < Б-->, ООО «Здравсервис Дар» и его генерального директора < Б-- >, как противоречащие обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости, совершенные исключительно в целях причинить вред деловой репутации хозяйствующему субъекту – конкуренту - ООО «Здравсервис» (Тула).

При приобретении права на ООО «Здравсервис Дар» ,<Б--> и возглавляемому им ООО «ЗдравМедСервис» заведомо было известно, что при регистрации и осуществлении предпринимательской деятельности на товарном рынке ЦФО и, в частности, в Тульской области, может возникнуть ситуация, при которой придется обращаться за защитой исключительного права на фирменное наименование.

Действуя добросовестно и разумно, при внесении изменений в учредительные документы, осуществленные единственным учредителем <Б-- > при регистрации своего права собственности на ООО «Здравсервис Дар» в г. Перми существовала возможность одновременно без каких-либо усилий и затрат изменить его фирменное наименование на любое другое, не сходное до степени смешения с фирменным наименованием ООО «Здравсервис» Тула, добившегося в судебном порядке изменения фирменного наименования ООО «ЗдравСервис» Калуга.

Судебная практика показывает, что при предъявлении в суды исков о защите исключительного права на фирменное наименование исключительно с намерением причинить вред другому лицу истцу отказывается в защите принадлежащего ему права по основаниям статьи 10 ГК РФ (Постановление Федерального Арбитражного суда Московского округа от 05.08.2013 по делу № А40-131172/11-19-244).

В соответствии с частью 2 статьи 14 Федерального закона «О защите конкуренции» не допускается недобросовестная конкуренция, связанная с приобретением и использованием исключительного права на средства индивидуализации юридического лица, к числу которых относится фирменное наименование.

В соответствии с пунктом 7 статьи 1252 ГК РФ в случаях, когда нарушение исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации признано в установленном порядке недобросовестной конкуренцией, защита нарушенного исключительного права может осуществляться как способами, предусмотренными настоящим Кодексом, так и в соответствии с антимонопольным законодательством.

<Б-- >, приобретая права на ООО «Здравсервис Дар», действовал осознанно, сопоставляя возможные перспективы деятельности и оценивая возможные риски, основанные исключительно на взаимоотношениях с ООО «Здравсервис».

10.05.2015г. (вх. 771) в Управление поступило ходатайство ООО «Здравсервис» о выдаче ООО «Здравсервис Дар» предписания об ограничении использования в коммерческой деятельности фирменного наименования Общества на товарном рынке в границах кода 51.46 ОКВЭД, в части оптовой торговли фармацевтическими и медицинскими товарами.

Руководствуясь статьёй 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 3 статьи 41, статьёй 49-50 Федерального закона №135-ФЗ от 26.07.2006г «О защите конкуренции»,  
Комиссия

#### **РЕШИЛА:**

1. Признать ООО «Здравсервис Дар», его генерального директора <Б-- >, входящих в группу лиц в составе ООО «ЗдравМедСервис», его генерального директора <Б-- >, ООО «Здравсервис Дар», его генерального директора <Б-- > нарушившим часть 2 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» путем совершения действий, имеющих своей единственной целью причинение вреда ООО «Здравсервис» (Тула) путем

приобретения и использования исключительного права на средства индивидуализации юридического лица.

2. Выдать ООО «Здравсервис Дар» обязательное для исполнения предписание о прекращении нарушения части 2 статьи 14 закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».
3. Передать материалы дела должностному лицу Тульского УФАС России для рассмотрения вопроса о привлечении лиц, виновных в совершении правонарушения, к административной ответственности.
4. Дело в отношении ООО «ЗдравМедСервис», его генерального директора <Б--> прекратить в связи с отсутствием в их действиях состава нарушения антимонопольного законодательства.

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

ПРЕДПИСАНИЕ

**13 марта 2015 года**

**г. Тула**

Комиссия Тульского УФАС России по рассмотрению дела о нарушениях антимонопольного законодательства в составе: < --- >, 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 13 марта 2015 года по делу № 02-02/20-2014 о нарушении ООО «Здравсервис Дар» части 2 статьи 14 Федерального закона от 26 июля 2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

**ПРЕДПИСЫВАЕТ:**

**1. ООО «Здравсервис Дар»** прекратить нарушение части 2 статьи 14 Федерального закона «О защите конкуренции» а именно: ограничить использование в коммерческой деятельности фирменного наименования ООО «Здравсервис Дар» на товарном рынке оптовой торговли фармацевтическими и медицинскими изделиями в границах ОКВЭД 51.46.

**2. ООО «Здравсервис Дар»** о выполнении настоящего предписания сообщить в Тульское УФАС России в течение десяти дней с момента его получения.

