

РЕШЕНИЕ

по делу № 05-11/10-2016

г. Улан-Удэ

Резолютивная часть решения оглашена 02 сентября 2016 года.

В полном объеме решение изготовлено 02 сентября 2016 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия (далее - Бурятское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

<...> ,

рассмотрев дело № 05-11/10-2016 по признакам нарушения ООО «Фармация Бурятии» (г. Улан-Удэ, ул. Тобольская, 163) статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции), выразившегося в незаконном использовании обозначения, сходного до степени смешения с фирменным наименованием хозяйствующего субъекта-конкурента Государственного предприятия Республики Бурятия «Бурят-Фармация»,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия (далее - Бурятское УФАС России) поступило заявление Государственного предприятия Республики Бурятия «Бурят-Фармация» от 22.04.2016 на действия ООО «Фармация Бурятии» на предмет выявления признаков нарушения антимонопольного законодательства.

Как следует из заявления, в 2012 году создано юридическое лицо ООО «Фармация Бурятии», занимающееся как и ГП РБ «Бурят-Фармация» оптовой и розничной торговлей фармацевтическими и медицинскими товарами. Общество создано работниками ГП РБ «Бурят-Фармация», выбор фирменного наименования обусловлен тем, что учредители преследовали цель создать у потребителя впечатление о наличии связи и особых отношений между организациями, затруднить индивидуализацию и привлечь клиентов, основываясь на наработанном имени государственного предприятия, положительном имидже, сложившемся за многие годы в глазах потребителей и партнеров предприятия. Таким образом, ООО «Фармация Бурятии», зарегистрированное позднее в качестве юридического лица, занимаясь теми же видами деятельности, нарушает права и законные интересы ГП РБ «Бурят-Фармация», используя фирменное наименование, сходное до степени смешения с фирменным наименованием заявителя.

ООО «Фармация Бурятии» представило 12.05.2016 отзыв на заявление, на рассмотрении дела 22.08.2016 представитель поддержал изложенную в отзыве позицию общества. Считает, что несмотря на содержание в фирменных наименования организаций слова «Фармация», их наименования не тождественны, различны по пунктуационному оформлению и по расположению слов в наименовании. Кроме того, у заявителя в соответствии с выпиской из ЕГРЮЛ отличный от ответчика основной вид деятельности – производство основной

фармацевтической продукции.

Комиссией Бурятского УФАС России по заявлению ГП РБ «Бурят-Фармация» возбуждено дело № 05-11/10-2016 от 21.07.2016 по признакам нарушения ООО «Фармация Бурятии» статьи 14.6 Закона о защите конкуренции, выразившегося в незаконном использовании обозначения, сходного до степени смешения с фирменным наименованием хозяйствующего субъекта-конкурента.

В соответствии со статьей 14.6 Закона о защите конкуренции не допускается недобросовестная конкуренция путем совершения хозяйствующим субъектом действий (бездействия), способных вызвать смешение с деятельностью хозяйствующего субъекта-конкурента либо с товарами или услугами, вводимыми хозяйствующим субъектом-конкурентом в гражданский оборот на территории Российской Федерации, в том числе:

1) незаконное использование обозначения, тождественного товарному знаку, фирменному наименованию, коммерческому обозначению, наименованию места происхождения товара хозяйствующего субъекта-конкурента либо сходного с ними до степени смешения, путем его размещения на товарах, этикетках, упаковках или использования иным образом в отношении товаров, которые продаются либо иным образом вводятся в гражданский оборот на территории Российской Федерации, а также путем его использования в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет", включая размещение в доменном имени и при других способах адресации;

2) копирование или имитация внешнего вида товара, вводимого в гражданский оборот хозяйствующим субъектом-конкурентом, упаковки такого товара, его этикетки, наименования, цветовой гаммы, фирменного стиля в целом (в совокупности фирменной одежды, оформления торгового зала, витрины) или иных элементов, индивидуализирующих хозяйствующего субъекта-конкурента и (или) его товар.

В соответствии с пунктом 9 статьи 4 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.

Как следует из материалов дела, заявитель был зарегистрирован в качестве юридического лица 03.07.2002 с наименованием государственное унитарное предприятие «Бурят-Фармация», впоследствии изменив организационно-правовую форму на государственное предприятие. Заявитель осуществляет, в том числе оптовую торговлю фармацевтическими и медицинскими товарами, изделиями медицинской техники, ортопедическими изделиями, имеется лицензия № ЛО-03-02-002028 от 28.12.2015 на организацию оптовой торговли лекарственными средствами для медицинского применения

Ответчик зарегистрирован в качестве юридического лица 23.03.2012, основным видом деятельности которого является оптовая торговля фармацевтическими и

медицинскими товарами, изделиями медицинской техники, ортопедическими изделиями, имеется лицензия № ФС-99-02-002424 от 26.06.2012 на организацию оптовой торговли лекарственными средствами для медицинского применения.

Анализ состояния конкуренции на товарном рынке проведен в рамках рассмотрения дела 05-11/10-2016, возбужденного по признакам нарушения ООО «Фармация Бурятии» статьи 14.6 Закона о защите конкуренции, выразившихся в незаконном использовании фирменного наименования, сходного до степени смешения с фирменным наименованием хозяйствующего субъекта-конкурента ГП РБ «Бурят-Фармация». Установлено, что продуктовыми границами товарного рынка является оптовая реализация лекарственных средств и изделий медицинского назначения. Географические границы рынка оптовой реализации лекарственных препаратов и изделий медицинского назначения не замыкаются территорией Республики Бурятия или нескольких регионов, товарный рынок охватывает территорию Российской Федерации. ГП РБ «Бурят-Фармация» и ООО «Фармация Бурятии» являются хозяйствующими субъектами-конкурентами на указанном товарном рынке.

Требования к фирменному наименованию устанавливаются ГК РФ и другими законами. Права на фирменное наименование определяются в соответствии с правилами раздела VII названного Кодекса («Права на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации»).

Согласно пункту 1 статьи 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.

В силу статьи 1475 ГК РФ на территории Российской Федерации действует исключительное право на фирменное наименование, включенное в единый государственный реестр юридических лиц, возникающее со дня государственной регистрации юридического лица и прекращающееся в момент исключения фирменного наименования из единого государственного реестра юридических лиц в связи с прекращением юридического лица либо изменением его фирменного наименования.

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. Владелец такого исключительного права может в порядке, установленном Гражданским кодексом Российской Федерации, требовать признания недействительным предоставления правовой охраны товарному знаку (знаку обслуживания) либо полного или частичного запрета на использование фирменного наименования или коммерческого обозначения (пункт 6 статьи 1252 ГК РФ).

Согласно пунктам 1, 3, 4 статьи 1474 ГК РФ юридическому лицу принадлежит исключительное право использования своего фирменного наименования в качестве средства индивидуализации любым не противоречащим закону

способом.

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.

Юридическое лицо, нарушившее правила пункта 3 этой статьи, обязано по требованию правообладателя прекратить использование фирменного наименования, тождественного фирменному наименованию правообладателя или сходного с ним до степени смешения, в отношении видов деятельности, аналогичных видам деятельности, осуществляемым правообладателем, и возместить правообладателю причиненные убытки.

В [пункте 13](#) информационного письма Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 13.12.2007 N 122 "Обзор практики рассмотрения арбитражными судами дел, связанных с применением законодательства об интеллектуальной собственности" указано, что вопрос о сходстве до степени смешения двух обозначений может быть разрешен судом с позиции рядового потребителя.

Угроза смешения фирменных наименований имеет место, если одно фирменное наименование воспринимается за другое или если потребитель понимает, что речь идет не об одном и том же коммерческом обозначении, но полагает, что оба коммерческих обозначения принадлежат одному и тому же предприятию. При этом для признания сходства фирменных наименований достаточно уже самой опасности, а не реального смешения в глазах потребителей.

В условиях рынка деловая репутация предпринимателя является одним из важнейших элементов коммерческого успеха, поскольку изменение репутации напрямую влияет на спрос, обращенный к хозяйствующему субъекту.

Под деловой репутацией принято понимать сложившееся общественное мнение о профессиональных достоинствах и недостатках лица. Такое мнение складывается на основе оценки осуществления лицом своей деятельности.

Использование деловой репутации другого хозяйствующего субъекта обладает потенциальной возможностью как непосредственного нанесения ущерба деловой репутации, так и причинение убытков в результате таких недобросовестных действий. При этом под ущербом деловой репутации следует считать негативные изменения в такой оценке, что может выражаться, например, в изменении положительного мнения о лице на отрицательное, ухудшении мнения о деятельности лица, снижении к нему доверия со стороны контрагентов и покупателей.

ООО «Фармация Бурятии» в результате таких действий получило возможность пользоваться положительной деловой репутацией заявителя, сформированной за время длительной работы на рынке оптовой реализации лекарственных средств и изделий медицинского назначения.

В результате незаконного использования фирменного наименования деловая репутация ГП РБ «Бурят-Фармация» ставится под угрозу, так как в любой хозяйственной деятельности могут возникнуть обстоятельства, когда из-за неспособности ответчика выполнять свои обязательства, взятые перед контрагентами, сложится негативное восприятие у потенциальных клиентов и в отношении ГП РБ «Бурят-Фармация».

Таким образом, использование ответчиком фирменного наименования, сходного до степени смешения с коммерческим обозначением заявителя, при осуществлении аналогичной деятельности, может привести к приобретению ООО «Фармация Бурятии» преимуществ в предпринимательской деятельности за счет использования фирменного наименования конкурента, ранее уже правомерно введенного в оборот и известного определенному кругу покупателей, что является актом недобросовестной конкуренцией по отношению к заявителю.

Для признания действий хозяйствующего субъекта недобросовестной конкуренцией достаточно одной лишь возможности наступления таких последствий, и доказательств реального вреда не требуется ([п. 9 ст. 4](#) Федерального закона "О защите конкуренции").

Тем не менее, заявителем представлены в материалы дела документы, подтверждающие возможность фактического причинения убытков и нанесения ущерба деловой репутации.

Данные обстоятельства вызваны существованием двух хозяйствующих субъектов, занимающихся аналогичной деятельностью и использующих для индивидуализации своих предприятий сходные до степени смешения фирменные наименования, что приводит к смешению данных субъектов в глазах потребителей и возникновению неопределенности относительно субъекта, обладающего законным правом на фирменное наименование.

Кроме того, согласно справке Роспатента от 25.05.2016 № 41-2950-12 следует, что оценка степени сходства фирменных наименований проведена в соответствии с учетом подходов, изложенных в пунктах 42, 45 Правил составления, подачи и рассмотрения документов, являющихся основанием для совершения юридически значимых действий по государственной регистрации товарных знаков, знаков обслуживания, коллективных знаков, утвержденных приказом Министерства экономического развития РФ от 20.07.2015 № 482, применяемых при экспертизе обозначений, заявленных на государственную регистрацию в качестве товарных знаков. В результате проведенного исследования установлено, что фирменные наименования общество с ограниченной ответственностью «Фармация Бурятии» и государственное предприятие Республики Бурятия «Бурят-Фармация» являются сходными до степени смешения в силу фонетического и семантического сходства словесных элементов «Бурят-Фармация» и «Фармация Бурятии», входящих в состав собственно наименования юридических лиц.

Таким образом, Комиссия Бурятского УФАС России приходит к выводу, что в результате таких действий ответчиком была создана возможность причинения убытков заявителю и возможность причинения вреда его деловой репутации.

ООО «Фармация Бурятии» совершило намеренные действия, направленные на недобросовестную конкуренцию, не только использовав фирменное

наименование, сходное до степени смешения с фирменным наименованием конкурента, но и фактически осуществляя тот же вид экономической деятельности с целью введения в заблуждение покупателей и контрагентов.

Заявитель и ответчик осуществляют аналогичную (совпадающую по видам) деятельность на одной территории, фирменное наименование заявителя и ответчика сходны до степени смешения, фирменное наименование заявителя зарегистрировано ранее, чем фирменное наименование ответчика.

Заключение от 22.08.2016 об обстоятельствах дела № 05-11/10-2016 направлено лицам, участвующим в деле. Ими не представлены пояснения, доказательства, не приведены доводы в письменной форме в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела.

Руководствуясь [статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 3.4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49](#), статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать действия ООО «Фармация Бурятии», выразившиеся в незаконном использовании фирменного наименования, сходного до степени смешения с фирменным наименованием хозяйствующего субъекта-конкурента ГП РБ «Бурят-Фармация», нарушением статьи 14.6 Закона о защите конкуренции.
2. Оснований для прекращения рассмотрения дела не имеется.
3. Выдать ООО «Фармация Бурятии» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.
4. Направить настоящее решение Комиссии уполномоченному должностному лицу для возбуждения дела об административном правонарушении, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.33. КоАП РФ.

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии <...>

<...>

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа [статьей 19.5](#) Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

ПРЕДПИСАНИЕ

г. Улан-Удэ

Дело № 05-11/10-2016

02 сентября 2016 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия (далее - Бурятское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

<...>,

руководствуясь статьёй 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьёй 50 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения от 02.09.2016 по делу № 05-11/10-2016 о нарушении ООО «Фармация Бурятии» (г. Улан-Удэ, ул. Тобольская, 163) статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

ООО «Фармация Бурятии» в срок до 10.01.2017 прекратить нарушение статьи 14.6 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в незаконном использовании фирменного наименования, сходного до степени смешения с фирменным наименованием хозяйствующего субъекта-конкурента Государственного предприятия Республики Бурятия «Бурят-Фармация», а именно изменить фирменное наименование.

О выполнении настоящего предписания сообщить в письменном виде в адрес Бурятского УФАС России до 13.01.2017 года.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа частью 2 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.