

Исх. №ВЧ-08/5862 от 08.06.2023 г.

Комиссия Татарстанского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее - Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии:	<...> – (должностное лицо)
Члены Комиссии:	<...> – (должностное лицо)
	<...> – (должностное лицо)

рассмотрев материалы дела №016/01/14.4-557/2023 по признакам нарушения ООО «ОЗНА-СТРОЙ» (ИНН: 1684006024) части 1 статьи 14.4 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в приобретении и использовании фирменного наименования, сходного до степени смешения с фирменным наименованием АО «АК ОЗНА»,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан на рассмотрение поступило обращение АО «АК ОЗНА» (ИНН: 0265004219) (вх. №1467/ж от 13.02.2023) относительно возможного нарушения ООО «ОЗНА-СТРОЙ» (ИНН: 1684006024) (далее - Ответчик) статьи 14.4 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в приобретении и использовании фирменного наименования, сходного до степени смешения с фирменным наименованием АО «АК ОЗНА» и зарегистрированным товарным знаком «ОЗНА» по свидетельству №639952 от 20.12.2017 года, со сроком действия до 28.07.2026 года.

Антимонопольным органом в результате рассмотрения поступившего заявления установлены следующие обстоятельства.

АО «АК ОЗНА» зарегистрировано в качестве юридического лица 30.08.1993, о чем внесена запись в ЕГРЮЛ, осуществляет производство гидравлических и пневматических силовых установок, и двигателей (ОКВЭД 28.12.1).

В соответствии с данными ЕГРЮЛ и фактически Заявитель осуществляет следующие виды деятельности (по ОКВЭД):

Основной:

-28.12.1 Производство гидравлических и пневматических силовых установок, и двигателей

Дополнительные:

-24.51 Литье чугуна

-24.52 Литье стали

-25.30.1 Производство паровых котлов и их частей

-26.51.6 Производство прочих приборов, датчиков, аппаратуры и инструментов для измерения, контроля и испытаний

-28.11 Производство двигателей и турбин, кроме авиационных, автомобильных и мотоциклетных двигателей

- 28.12 Производство гидравлического и пневматического силового оборудования
- 28.13 Производство прочих насосов и компрессоров
- 28.14 Производство арматуры трубопроводной (арматуры)
- 28.15 Производство подшипников, зубчатых передач, элементов механических передач и приводов
- 28.29.12 Производство оборудования и установок для фильтрования или очистки жидкостей
- 28.29.7 Производство неэлектрического оборудования и инструментов для пайки мягким и твердым припоем или сварки, машин и аппаратов для газотермического напыления
- 33.12 Ремонт машин и оборудования
- 33.13 Ремонт электронного и оптического оборудования
- 33.20 Монтаж промышленных машин и оборудования
- 35.30.1 Производство пара и горячей воды (тепловой энергии)
- 35.30.14 Производство пара и горячей воды (тепловой энергии) котельными
- 41.20 Строительство жилых и нежилых зданий
- 42.21 Строительство инженерных коммуникаций для водоснабжения и водоотведения, газоснабжения
- 42.22.1 Строительство междугородних линий электропередачи и связи
- 42.99 Строительство прочих инженерных сооружений, не включенных в другие группировки
- 43.12 Подготовка строительной площадки
- 43.2 Производство электромонтажных, санитарно-технических и прочих строительно-монтажных работ
- 43.3 Работы строительные отделочные
- 43.91 Производство кровельных работ
- 43.99 Работы строительные специализированные прочие, не включенные в другие группировки
- 43.99.7 Работы по сборке и монтажу сборных конструкций
- 49.39 Деятельность прочего сухопутного пассажирского транспорта, не включенная в другие группировки
- 49.41.1 Перевозка грузов специализированными автотранспортными средствами
- 49.41.2 Перевозка грузов неспециализированными автотранспортными средствами

-52.21.24 Деятельность стоянок для транспортных средств

-56.29 Деятельность предприятий общественного питания по прочим видам организации питания

-68.20.2 Аренда и управление собственным или арендованным нежилым недвижимым имуществом

-70.22 Консультирование по вопросам коммерческой деятельности и управления

-85.23 Подготовка кадров высшей квалификации

-85.42 Образование профессиональное дополнительное

АО «АК ОЗНА» является правообладателем исключительных прав на товарный знак «ОЗНА» по свидетельству №639952 (приоритет от 28.07.2016г.),

Заявителю стало известно, что ООО «ОЗНА-СТРОЙ» (ИНН: 1684006024) использует в своем фирменном наименовании обозначение «ОЗНА», которое сходно до степени смешения с фирменным наименованием Заявителя и зарегистрированным товарным знаком по свидетельству №639952.

ООО «ОЗНА-СТРОЙ» зарегистрирован в Едином государственном реестре юридических лиц – 19.07.2022.

Согласно сведениям из выписки ЕГРЮЛ ООО «ОЗНА-СТРОЙ» осуществляет следующие виды деятельности (по ОКВЭД):

Основной:

-41.20 Строительство жилых и нежилых зданий

Дополнительные:

-42.99 Строительство прочих инженерных сооружений, не включенных в другие группировки

-43.12 Подготовка строительной площадки

-43.12.3 Производство земляных работ

-43.21 Производство электромонтажных работ

-43.22 Производство санитарно-технических работ, монтаж отопительных систем и систем кондиционирования воздуха

-43.29 Производство прочих строительно-монтажных работ

-43.32.2 Работы по установке внутренних лестниц, встроенных шкафов, встроенного кухонного оборудования

-43.39 Производство прочих отделочных и завершающих работ

-43.91 Производство кровельных работ

-43.99 Работы строительные специализированные прочие, не включенные в другие группировки

-43.99.6 Работы каменные и кирпичные

-43.99.9 Работы строительные специализированные, не включенные в другие группировки

-45.31 Торговля оптовая автомобильными деталями, узлами и принадлежностями

-46.19 Деятельность агентов по оптовой торговле универсальным ассортиментом товаров

-46.41 Торговля оптовая текстильными изделиями

-46.42 Торговля оптовая одеждой и обувью

-46.69.9 Торговля оптовая прочими машинами, приборами, аппаратурой и оборудованием общепромышленного и специального назначения

-46.71 Торговля оптовая твердым, жидким и газообразным топливом и подобными продуктами

-46.72 Торговля оптовая металлами и металлическими рудами

ООО «ОЗНА-СТРОЙ» был зарегистрирован в Едином государственном реестре юридических лиц позднее даты приоритета фирменного наименования Заявителя (30.08.1993) и позднее даты приоритета товарного знака (20.12.2017), а именно – 19.07.2022, что подтверждается выпиской из ЕГРЮЛ.

АО «АК ОЗНА» и ООО «ОЗНА-СТРОЙ» осуществляют аналогичные виды деятельности:

-41.20 Строительство жилых и нежилых зданий

-42.99 Строительство прочих инженерных сооружений, не включенных в другие группировки

-43.12 Подготовка строительной площадки

-43.91 Производство кровельных работ

-43.99 Работы строительные специализированные прочие, не включенные в другие группировки

В соответствии со статьей 1474 ГК РФ юридическому лицу принадлежит исключительное право использования своего фирменного наименования в качестве средства индивидуализации любым не противоречащим закону способом (исключительное право на фирменное наименование), в том числе путем его указания на вывесках, бланках, в счетах и иной документации, в объявлениях и рекламе, на товарах или их упаковках, в сети "Интернет".

Распоряжение исключительным правом на фирменное наименование, в том числе путем его отчуждения или предоставления другому лицу права использования фирменного наименования, не допускается.

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 названной статьи, по требованию правообладателя обязано по своему выбору прекратить использование фирменного наименования, тождественного фирменному наименованию правообладателя или сходного с ним до степени смешения, в отношении видов деятельности, аналогичных видам деятельности, осуществляемым правообладателем, или изменить свое фирменное наименование, а также обязано возместить правообладателю причиненные убытки.

При исследовании вопроса о том, являются ли виды деятельности, осуществляемые юридическими лицами, аналогичными в смысле пункта 3 статьи 1474 ГК РФ, должна учитываться фактически осуществляемая деятельность. При отсутствии доказательств иного вида деятельности юридических лиц, отраженные в учредительных документах, считаются фактически осуществляемыми (Постановление Суда по интеллектуальным правам от 22.03.2016 по делу №А12-26947/2015).

Сведения о кодах по Общероссийскому классификатору видов экономической деятельности (далее - ОКВЭД), то есть сведения о видах деятельности, которые юридическое лицо предполагает осуществлять, включаются в ЕГРЮЛ (подпункт "п" пункта 1 статьи 5 Федерального закона от 08.08.2001 N 129-ФЗ "О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей").

Именно фактическое осуществление аналогичных видов деятельности создает реальную угрозу смешения различных производителей и поставщиков товаров (услуг) в глазах потребителя.

При этом, если Заявитель ссылается на виды деятельности, указанные в учредительных документах ответчика, презюмируется фактическое осуществление этих видов деятельности, если ответчиком не доказано, что они фактически не осуществляются. Так, согласно пункту 2 статьи 51 ГК РФ лицо, добросовестно полагающееся на данные ЕГРЮЛ, вправе исходить из того, что они соответствуют действительным обстоятельствам. Предполагается, что юридическое лицо может осуществлять или осуществляет указанные в выписке из ЕГРЮЛ виды деятельности, пока не доказано иное.

До тех пор, пока не доказано иное, деятельность двух юридических лиц, охватываемая одним подклассом видов экономической деятельности по ОКВЭД, считается аналогичной.

Таким образом, ООО «ОЗНА-СТРОЙ» нарушает исключительные права Заявителя на товарный знак и фирменное наименование, путем использования обозначения «ОЗНА» в составе фирменного наименования «ОЗНА-СТРОЙ», которое схоже до степени смешения с фирменным наименованием Заявителя и зарегистрированным товарным знаком, тем самым создает ложное представление у третьих лиц о связанности Заявителя и ООО «ОЗНА-СТРОЙ» ввиду схожести фирменных наименований в отношении деятельности, связанной со строительством жилых и нежилых зданий, что приводит к смешению услуг Заявителя и ООО «ОЗНА-СТРОЙ» и перераспределению спроса.

В соответствии с пунктом 5 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции» 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 вышеизложенного АО «АК ОЗНА» и ООО «ОЗНА-СТРОЙ» являются хозяйствующими субъектами, осуществляющими аналогичную деятельность на одном товарном рынке (строительные услуги), следовательно, являются конкурентами по отношению друг к другу.

Согласно части 1 статьи 1473 ГК РФ) юридическое лицо, являющееся коммерческой организацией, выступает в гражданском обороте под своим фирменным наименованием, которое определяется в его учредительных документах и включается в единый государственный реестр юридических лиц при государственной регистрации юридического лица.

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 силу части 1 статьи 1474 ГК РФ юридическому лицу принадлежит исключительное право использования своего фирменного наименования в качестве средства индивидуализации любым не противоречащим закону способом (исключительное право на фирменное наименование), в том числе путем его указания на вывесках, бланках, в счетах и иной документации, в объявлениях и рекламе, на товарах или их упаковках, в сети «Интернет».

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.

Проведя сравнительный анализ товарного знака АО «АК ОЗНА», фирменного наименования Заявителя и фирменного наименования ООО «ОЗНА-СТРОЙ», можно прийти к выводу о высокой степени сходства сравнимых обозначений, которые ассоциируются друг с другом.

Высокая степень сходства (близко к тождеству) по графическому (визуальному), звуковому (фонетическому), смысловому (семантическому) критериям сходства позволяет сделать вывод о том, что сравниваемые обозначения ассоциируются друг с другом в целом. Высокая степень сходства сравнимых обозначений обуславливает возможность смешения сравнимых обозначений друг с другом при использовании в отношении однородных услуг.

Таким образом, ООО «ОЗНА-СТРОЙ» незаконно использует обозначение «ОЗНА» в качестве составной части своего фирменного наименования «ОЗНА-СТРОЙ», которое сходно до степени смешения с фирменным наименованием Заявителя и зарегистрированным товарным знаком по свидетельству №№639952, что приводит к смешению услуг ООО «ОЗНА-СТРОЙ» и АО «АК ОЗНА», к переопределению спроса и введение в заблуждение потребителей услуг и контрагентов.

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. Владелец 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 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.

По мнению Заявителя, в действиях ООО «ОЗНА-СТРОЙ» по приобретению и использованию фирменного наименования, сходного до степени смешения с фирменным наименованием АО «АК ОЗНА» присутствуют все признаки недобросовестной конкуренции, указанные в п. 9 ст. 4 ФЗ «О защите конкуренции».

Следует отметить, что ООО «ОЗНА-СТРОЙ» благодаря незаконным действиям имеет возможность не вкладывать материальные ресурсы в разработку собственного наименования и пользуется результатами деятельности Заявителя.

Кроме того, в результате действий ООО «ОЗНА-СТРОЙ» у Заявителя может снизиться размер получаемой прибыли по отношению к уровню прибыли при воздержании ООО «ОЗНА-СТРОЙ» от указанных действий.

Признаком недобросовестной конкуренции, указанным в ее определении, является вероятность причинения вреда другому хозяйствующему субъекту-конкуренту. Такой вред может выражаться в убытках, которые терпит конкурент (упущенная выгода), и/или в ущербе его деловой репутации. Для признания действий хозяйствующего субъекта недобросовестной конкуренцией достаточно одной лишь возможности наступления таких последствий, и факта причинения реального ущерба, а также исчисления его размера не требуется.

Таким образом, действия ООО «ОЗНА-СТРОЙ» по приобретению и использованию фирменного наименования, сходного до степени смешения с фирменным наименованием и зарегистрированным товарным знаком АО «АК ОЗНА», указывают на нарушения ч. 1 ст. 14.4 Федерального закона «О защите конкуренции».

Рассмотрение дела №016/01/14.4-557/2023 было назначено на 07 июня 2023 года на 09 часов 30 минут.

В связи с необходимостью получения дополнительных пояснений и документов, Комиссия пришла к выводу об отложении рассмотрения дела №016/01/14.4-557/2023.

В соответствии с частью 1 статьи 47 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия,

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Отложить рассмотрение дела №016/01/14.4-557/2023.
2. Назначить дело №016/01/14.4-557/2023 к рассмотрению на 12 июля 2023 года на 10 часов 00 минут по адресу: г. Казань, ул. Московская, д. 55 (2 этаж), зал заседаний.
3. ООО «ОЗНА-СТРОЙ» в срок до 07 июля 2023 года представить в Татарстанское УФАС России надлежащим образом заверенные копии следующих документов и материалов (с дублированием на электронную почту to16-<...>@fas.gov.ru, to16@fas.gov.ru) согласно следующему перечню:
 - 1) информацию за 2022-2023 годы (отдельно за каждый год) обо всех видах деятельности, фактически осуществляемых ООО «ОЗНА-СТРОЙ», с указанием объемов реализованной продукции (выполненных работ, оказанных услуг) по каждому виду деятельности (в натуральном и стоимостном отношении);
 - 2) копии свидетельств о регистрации товарных знаков «ОЗНА» (при наличии);
 - 3) представить оттиск печати, фирменный бланк и фотографии (входной группы) организации ООО «ОЗНА-СТРОЙ» (в цвете в электронной форме);
 - 4) письменные сведения о географических границах (страна, область, город), в пределах которых ООО «ОЗНА-СТРОЙ» осуществляет виды деятельности, указанные в пункте 1 настоящего запроса;
 - 5) письменную позицию по вопросу того, считает ли ООО «ОЗНА-СТРОЙ» своим конкурентом АО «АК ОЗНА». В случае отрицательного ответа указать почему;
 - 6) информацию о том, по какой причине в качестве наименования было взято слово «ОЗНА»;
 - 7) информацию об объеме реализации ООО «ОЗНА-СТРОЙ» услуг с обозначением «ОЗНА» за период 2022, 2023 гг. в натуральном и стоимостном выражении с разбивкой за

каждый год;

8) информацию о сумме выручки от реализации услуг с обозначением «ОЗНА» за 2022-2023 гг. с приложением подтверждающих документов;

9) отчет о прибылях и убытках общества за 2022-2023 гг., бухгалтерский баланс и иные документы, отражающие полученные доходы Общества от деятельности;

10) информацию о договорных или иных отношениях с АО «АК ОЗНА», с пояснением организационной взаимосвязи;

11) письменные объяснения и позиция ООО «ОЗНА-СТРОЙ» по доводам, изложенным в определении о назначении.

4. АО «АК ОЗНА» в срок до 07 июля 2023 года представить в Татарстанское УФАС России надлежащим образом заверенные копии следующих документов и материалов (с дублированием на электронную почту to16-<...>@fas.gov.ru, to16@fas.gov.ru) согласно следующему перечню:

1) информацию о фактах проведения контрольной закупки у ООО «ОЗНА-СТРОЙ», с приложением подтверждающих документов (чек, спецификация, платежка и тд.);

2) информацию о наличии/отсутствии факта оттока потребителей после начала хозяйственной деятельности ООО «ОЗНА-СТРОЙ», с приложением подтверждающих документов;

3) иные пояснения и документы, относящиеся по существу рассматриваемого дела.

При подготовке ответа на данный запрос, просим формировать ответ по пунктно, согласно списку запрашиваемой информации, а также в сопроводительном письме необходимо указать ссылку на исходящий номер, указанный в левом верхнем углу первой страницы запроса.

В случае если какие-либо пункты не реализованы (отсутствуют), указать мотивированную причину отсутствия данных документов или сведений.

Непредставление в установленный срок сведений по требованию антимонопольного органа, либо представление заведомо недостоверных сведений (информации) влечёт наложение административного штрафа, предусмотренную частью 5 статьи 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, на граждан в размере от одной тысячи пятисот до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц – от десяти тысяч до пятнадцати тысяч рублей; на юридических лиц – от пятидесяти тысяч до пятисот тысяч рублей.

Явка ответчика по делу или его законного представителя, а также лиц, участвующих в деле (с доверенностью на участие в рассмотрении настоящего дела), обязательна.

ВНИМАНИЕ: В целях предотвращения угрозы распространения вируса COVID-19 (коронавирус) Управление рекомендует представлять свои интересы путем направления письменных пояснений, без непосредственного присутствия (по возможности) на заседании, либо подключением к TrueConf по ссылке: <https://fas1.tconf.rt.ru/c/2936565323>. В случае принятия решения о явке на заседание Комиссии просим обязательно обеспечить меры предосторожности и на заседании использовать медицинскую маску (иные средства защиты).

Об участии посредством удаленного доступа необходимо предварительно

проинформировать ответственного исполнителя с направлением документов, подтверждающих полномочия для участия в рассмотрении настоящего дела.

Председатель Комиссии:

<...> – (должностное лицо)

Члены Комиссии:

<...> – (должностное лицо)

<...> – (должностное лицо)