

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу

об административном правонарушении № 182А/2015 в отношении

ООО «Апрельфарм»

15 июля 2015 г.

г. Краснодар

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю (Краснодарского УФАС России) Оберемок Виктория Викторовна, рассмотрев материалы дела № 181А/2015, возбужденного в отношении ООО «Апрельфарм» (место нахождения: 350089, Краснодарский край, г. Краснодар, пр-кт Чекистов, 34/1; ИНН 2308124789; дата создания юр. лица: 27.11.2006) протоколом Краснодарского УФАС России об административном правонарушении от 05 июня 2015 года № 181А/2015 по части 1 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ) по факту нарушения части 1 статьи 14 Федерального закона «О защите конкуренции», выразившегося в использовании с 03.06.2013г. (в настоящий момент не используется) при оформлении аптек, расположенных по следующим адресам:

- г. Белореченск, ул. Интернациональная, 30;

- г. Краснодар, ул. Трудовой Славы, 36;

- г. Туапсе, ул. Новороссийское шоссе, 4/1, обозначения «социальная аптека», являющегося частью фирменного наименования ООО «Социальная Аптека» и его коммерческим обозначением,

в присутствии представителя по доверенности ООО «Апрельфарм» Долгополовой Татьяны Витальевны,

УСТАНОВИЛ:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю поступило заявление общества с ограниченной ответственностью «Социальная аптека» (г. Ростов-на-Дону) (вх. № 7277 от 05.09.2013) о признаках недобросовестной конкуренции в действиях общества с ограниченной ответственностью «Апрельфарм» (юридический адрес: 350007, г. Краснодар, пр-кт Чекистов, д. 34,1; ИНН 2308124789; дата присвоения ОГРН: 27.11.2006) по факту использования с 03.06.2013г. при оформлении аптек, расположенных по следующим адресам:

- г. Белореченск, ул. Интернациональная, 30;

- г. Краснодар, ул. Трудовой Славы, 36;

- г. Туапсе, ул. Новороссийское шоссе, 4/1, обозначения «социальная аптека», являющегося частью фирменного наименования ООО «Социальная Аптека» и его коммерческим обозначением.

По результатам рассмотрения заявления ООО «Социальная аптека» Краснодарским УФАС России было возбуждено дело № 539/2013 о нарушении антимонопольного законодательства Российской Федерации в отношении ООО «Апрельфарм». 28.04.2015г. Комиссией принято решение о признании действий ООО «Апрельфарм» нарушением ч.1 ст. 14 Федерального закона «О защите конкуренции» и выдано предписание № 24-539/2013 о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

Нарушение ООО «Апрельфарм» антимонопольного законодательства выразилось в следующем.

Заявитель – ООО «Социальная Аптека» зарегистрировано как юридическое лицо с данным наименованием 20.09.2010.

При этом, согласно представленным в Краснодарское УФАС России ООО «Социальная Аптека» материалам (газета «Краснодарские Известия», выпуск от 16 декабря 2011 года, выпуск от 20 апреля 2012г., выпуск от 17 мая 2013г.; газета «Здоровье в каждый дом», выпуски № 38(815) от 03-09 октября 2011г., № 40 (817) от 17-23 октября 2011г., № 34(811) от 5-11 сентября 2011г., № 36(813) от 19-25 сентября 2011г., видеоролики рекламы в маршрутном такси, видеоролики за 2011-2012 гг. и т.п.) общество использует обозначение «социальная аптека» в качестве своего коммерческого обозначения, причем, документы и материалы, представленные ООО «Социальная аптека» подтверждают, что обозначение «социальная аптека» используется с 2011 года в рекламе, размещаемой в печатных СМИ, выпускаемых на территории г. Краснодара, в рекламе, распространяемой на телевизионных каналах и в радиоэфирах г. Краснодара и Краснодарского края.

Заявление ООО «Социальная аптека» о нарушении антимонопольного законодательства в действиях ООО «Апрельфарм» поступило в Краснодарское УФАС России 05.09.2013г. (вх.№ 7277).

Из письма, представленного ООО «Социальная аптека» (вх. № 8467 от 15.10.2013г.) в ответ на запрос Краснодарского УФАС России (исх. № 12947/7 от 16.09.2013г.), факт использования ООО «Апрельфарм» обозначения «социальная аптека» на вывесках аптек, расположенных по вышеуказанным адресам, выявлен ООО «Социальная аптека» 03 июня 2013г.

Согласно выписке из Единого государственного реестра юридических лиц, содержащей сведения о юридическом лице – обществе с ограниченной ответственностью «Социальная Аптека» (в деле) дата регистрации общества с данным наименованием – 20.09.2010. Следовательно, право на фирменное наименование ООО «Социальная Аптека» возникло у общества 20 сентября 2010 года.

ООО «Апрельфарм» при оформлении аптек, расположенных по следующим

адресам:

- г. Белореченск, ул. Интернациональная, 30;

- г. Краснодар, ул. Трудовой Славы, 36;

- г. Туапсе, ул. Новороссийское шоссе, 4/1, использовало обозначение «социальная аптека», являющееся частью фирменного наименования ООО «Социальная аптека» и его коммерческим обозначением, что подтверждено фотоматериалами, представленными в Краснодарское УФАС России заявителем (вх. № 7277 от 05.09.2013г.).

В соответствии с п. 1 ст. 1473 Гражданского кодекса Российской Федерации 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.

Согласно п. 1 ст. 1474 Гражданского кодекса Российской Федерации 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 соответствии с п. 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.

Согласно п. 1 ст. 1539 Гражданского Кодекса Российской Федерации правообладателю принадлежит исключительное право использования коммерческого обозначения в качестве средства индивидуализации принадлежащего ему предприятия любым не противоречащим закону способом (исключительное право на коммерческое обозначение), в том числе путем указания коммерческого обозначения на вывесках, бланках, в счетах и на иной документации, в объявлениях и рекламе, на товарах или их упаковках, если такое обозначение обладает достаточными различительными признаками и его употребление правообладателем для индивидуализации своего предприятия является известным в пределах определенной территории.

В письменных объяснениях, представленных ООО «Апрельфарм» в Краснодарское УФАС России (исх. № 32 от 08.10.2013, вх. № 8356 от 10.10.2013) в рамках рассмотрения дела № 539/2013, общество указало, что ООО «ФК «Апрель», ООО «Апрельфарм» и ООО «Апрель 2012» входят в группу компаний «Апрель», являются единой аптечной сетью. Словесное обозначение «социальная аптека» используется группой компаний «Апрель» с 2009 года. Кроме того, в своих пояснениях ООО «Апрельфарм» указало, что обозначение «социальная аптека» используется ООО «Апрельфарм» совместно со словом «Апрель», в связи с чем обладает достаточной различительной способностью, позволяющей отличить

аптечную сеть «Апрель» от других аптечных сетей.

В рамках дела № 539/2013 Краснодарским УФАС России были запрошены материалы, подтверждающие использование ООО «Апрельфарм» словесного обозначения «социальная аптека» с 2009 года. ООО «Апрельфарм» представило договор № 5 о рекламном обслуживании от 16.03.2012г. (вх. № 2017 от 24.02.2015г.), заключенный между ИП Бойко Н.П. и ООО «Апрельфарм», а также макет с рекламой содержания: *«Социальная аптека «Апрель» всегда рядом»*, изготовленный в рамках вышеуказанного договора, утвержденный печатями и подписями сторон, кроме того, указало, что представить доказательства, подтверждающие использование словесное обозначение с 2009г. представить не может, поскольку срок хранения договоров об оказании услуг в Группе компаний «Апрель» составляет 5 лет. В рамках судебного разбирательства по делу № А32-34694/2014, возбужденному по заявлению ООО «ФК «Апрель», входящего в группу компаний «Апрель», об оспаривании решения и предписания Краснодарского УФАС России, в связи с рассмотрением которого было приостановлено дело № 539/2013, довод об использовании словесного обозначения «социальная аптека» ООО «ФК «Апрель» с 2009 года также не подтвердился. Согласно позиции ООО «ФК «Апрель», заявленной в суде и в ходе рассмотрения дела № 233/2013, общество использует словесное обозначение «социальная аптека» с 2009г. В подтверждение данного довода, общество представило копии договора № 1/PM от 16 января 2009 года, заключенного между ИП Бухтияровой С.Г. и ООО «ФК «Апрель», и договора № 10 о рекламном обслуживании от 12 января 2009 года, заключенного между ИП Бойко Н.П. и ООО «ФК «Апрель». Однако доказательств фактического исполнения данных договоров, а также доказательств фактического использования баннера с размещенным на нем словесным обозначением «социальная аптека» в гражданском обороте с 2009 года общество не представило, тем самым не подтвердило довод об использовании словесного обозначения «социальная аптека» с 2009 года.

Таким образом, заявленный ООО «Апрельфарм» в рамках рассмотрения дела № 539/2013 довод об использовании словесного обозначения группой компаний «Апрель» с 2009 года, то есть ранее регистрации фирменного наименования ООО «Социальная аптека», а также ранее использования ООО «Социальная аптека» обозначения «социальная аптека» в качестве коммерческого, общество не подтвердило.

С доводом ООО «Апрельфарм» об использовании на баннере словесного обозначения «социальная аптека» совместно со словом «Апрель» Краснодарское УФАС России не согласно по следующим основаниям. Исходя из содержания ст.ст. 1473, 1474, 1539 Гражданского Кодекса Российской Федерации исключительное право на фирменное наименование, в том числе на его охрану, возникает у юридического лица с момента государственной регистрации. Законом не допускается использование обозначения, сходного до степени смешения с фирменным наименованием, товарным знаком или защищенным исключительным правом коммерческим обозначением, принадлежащим другому лицу, у которого соответствующее право возникло ранее.

Таким образом, в связи с тем, что фирменное наименование ООО «Социальная аптека» зарегистрировано 20.09.2010, а факт использования словесного обозначения «социальная аптека», являющегося частью фирменного

наименования ООО «Социальная аптека» и его коммерческим обозначением, ООО «Апрельфарм» с 2009 года не подтвердился, следовательно, ООО «Апрельфарм» не имело законных оснований на использование данного обозначения в своей деятельности.

Согласно статье 1252 Гражданского Кодекса Российской Федерации 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.

Согласно п. 2 ст. 1539 ГК РФ не допускается использование обозначения, способного ввести в заблуждение относительно принадлежности предприятия определенному лицу, в частности обозначения, сходного до степени смешения с фирменным наименованием, товарным знаком или защищенным исключительным правом коммерческим обозначением, принадлежащим другому лицу, у которого соответствующее право возникло ранее.

В соответствии со статьей 8 bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности фирменное наименование охраняется во всех странах Союза без обязательной подачи заявки или регистрации и независимо от того, является ли оно частью товарного знака.

Согласно статье 10 bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности актом недобросовестной конкуренции считается каждый акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах. В частности, подлежат запрету все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента.

В соответствии с п. 9 ст. 4 Федерального закона «О защите конкуренции» недобросовестной конкуренцией являются любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добросовестности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам – конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

Согласно ч. 1 ст. 14 Федерального закона «О защите конкуренции» недобросовестная конкуренция не допускается.

В соответствии с выпиской из Единого государственного реестра юридических лиц, содержащей сведения о юридическом лице – ООО «Социальная Аптека», видами деятельности общества являются розничная торговля медицинскими товарами и ортопедическими изделиями (код ОКВЭД 52.32; розничная торговля фармацевтическими товарами (код ОКВЭД 52.31).

В соответствии с выпиской из Единого государственного реестра юридических лиц, содержащей сведения о юридическом лице – ООО «Апрельфарм», видами

деятельности общества являются розничная торговля медицинскими товарами и ортопедическими изделиями (код ОКВЭД 52.32; розничная торговля фармацевтическими товарами (код ОКВЭД 52.31).

Следовательно, ООО «Апрельфарм» и ООО «Социальная Аптека» являются хозяйствующими субъектами – конкурентами, поскольку осуществляют деятельность на одном товарном рынке по реализации фармацевтических товаров на территории Краснодарского края.

Действия ООО «Апрельфарм», связанные с использованием обозначения «социальная аптека», являющегося частью фирменного наименования ООО «Социальная аптека» и его коммерческим обозначением при оформлении аптек, расположенных по адресам:

- г. Белореченск, ул. Интернациональная, 30;

- г. Краснодар, ул. Трудовой Славы, 36;

- г. Туапсе, ул. Новороссийское шоссе, 4/1, противоречат честным обычаям в промышленных и торговых делах и способны вызвать смешение в отношении предприятия.

Следовательно, действия ООО «Апрельфарм» нарушают пункт 2 статьи 1539 ГК РФ и статьи 8, 10 bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности. Действия ООО «Апрельфарм», связанные с использованием при оформлении аптек, расположенных по вышеуказанным адресам, на баннере обозначения «социальная аптека», являющегося частью фирменного наименования и коммерческим обозначением ООО «Социальная аптека», направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации (п. 2 ст. 1539 ГК РФ и ст. 10 bis Парижской Конвенции), обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости, могут причинить убытки ООО «Социальная аптека», либо нанести вред его деловой репутации.

Следовательно, указанные действия ООО «Апрельфарм» содержат все признаки недобросовестной конкуренции, указанные в п. 9 ст. 4 Федерального закона «О защите конкуренции», и нарушают требования ч. 1 ст. 14 Федерального закона «О защите конкуренции».

По результатам рассмотрения дела № 539/2013, Краснодарским УФАС России принято решение о признании указанных действий ООО «Апрельфарм» нарушением части 1 статьи 14 Федерального закона «О защите конкуренции» и обществу выдано предписание об устранении нарушения антимонопольного законодательства.

Согласно ч. 1.2 ст. 28.12 КоАП РФ поводом к возбуждению дел об административных правонарушениях, предусмотренных [статьями 14.9, 14.31, 14.31.1 - 14.33](#) КоАП РФ, является принятие комиссией антимонопольного органа решения, которым установлен факт нарушения антимонопольного [законодательства](#) Российской Федерации.

Решение Краснодарского УФАС России по делу № 539/2013 вступило в законную силу 28 апреля 2015 года.

В соответствии с ч. 1 ст. 14.33 КоАП РФ недобросовестная конкуренция, если эти действия не содержат [уголовно наказуемого деяния](#), за исключением случаев, предусмотренных [статьей 14.3](#) настоящего Кодекса и [частью 2](#) настоящей статьи, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; **на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.**

Таким образом, действия ООО «Апрельфарм», выразившиеся в недобросовестной конкуренции в связи с использованием при оформлении аптек, расположенных по адресам:

- г. Белореченск, ул. Интернациональная, 30;

- г. Краснодар, ул. Трудовой Славы, 36;

- г. Туапсе, ул. Новороссийское шоссе, 4/1, обозначения «социальная аптека», являющегося частью фирменного наименования ООО «Социальная аптека» и его коммерческим обозначением, образуют состав административного правонарушения по ч. 1 ст. 14.33 КоАП РФ (нарушение ч. 1 ст. 14 Федерального закона «О защите конкуренции»).

Руководствуясь статьями 4.4, 19.25, 23.48, 29.9 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Привлечь ООО «Апрельфарм» (место нахождения: 350089, Краснодарский край, г. Краснодар, пр-кт Чекистов, 34/1; ИНН 2308124789; дата создания юр. лица: 27.11.2006) к административной ответственности по части 1 статьи 14.33 КоАП РФ и назначить административное наказание в виде штрафа в размере 100 000 (ста тысяч) рублей.

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП.

Штраф должен быть уплачен по следующим реквизитам:

161 1 16 02010 01 6000 140 – Денежные взыскания (штрафы) за нарушение антимонопольного законодательства в сфере конкуренции на товарных рынках, защиты конкуренции на рынке финансовых услуг, законодательства о естественных монополиях и законодательства о государственном регулировании цен (тарифов), налагаемые федеральными органами государственной власти

ИНН:2309053192 КПП 231001001

Получатель УФК по Краснодарскому краю (Управление Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю)

Банк получателя Южное ГУ Банка России г. Краснодар г. Краснодар

БИК 040349001

Р/счет 40101810300000010013

Назначение платежа КБК (указать код штрафа)

НДС не предусмотрен

ОКАТО: указать по месту своей регистрации

Очередность платежа 4

Тел/факс: 253-53-65

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного штрафа.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд (вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в

районный суд по месту рассмотрения дела) в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 КоАП постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

**Заместитель руководителя
управления
Оберемок**

В.В.