

Публикация документа не является официальной. Официально правовые акты публикуются в официальных печатных изданиях в соответствии с действующим законодательством.

Исх.№4168/02 от 12.09.17

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

о возбуждении дела об административном правонарушении
№ 37-а/17 и проведении административного расследования

12 сентября 2017 года Великий Новгород

Руководитель Новгородского УФАС России _____, рассмотрев материалы, указывающие на наличие события административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), в отношении должностного лица _____ - директора ООО «Добромед», _____

УСТАНОВИЛ:

В Новгородское УФАС России (далее – Управление) от ООО «Стоматбизнес Компани» (далее – Заявитель) поступило заявление от 11.04.2017 вх. № 2166, содержащее сведения о возможных признаках нарушения антимонопольного законодательства ООО «Добромед» (Воскресенский бульвар, д. 4, Великий Новгород, 173002) (далее – Общество).

Из заявления следует, что ООО «Стоматбизнес Компани» (ИНН 7705172925, юридический адрес: 125373, г. Москва, Походный проезд, д. 5, строение 1, комната 9, почтовый адрес: 121615, г. Москва, Рублевское шоссе, д. 26, корпус 4, кв. 4) является правообладателем товарного знака «ДОБРОМЕД» по Свидетельству на товарный знак (знак обслуживания) № 302584 с датой приоритета товарного знака от 17 февраля 2005 года, срок действия регистрации до 17 февраля 2015 года, с продлением срока действия исключительного права на товарный знак до 17.02.2025 года.

ООО «Стоматбизнес Компани» также являлось правообладателем товарного знака по Свидетельству на товарный знак (знак обслуживания) № 429614 с 2 датой приоритета товарного знака от 08 февраля 2010 года, срок действия регистрации до 08 февраля 2020 года.

По Договору простого товарищества (о совместной деятельности) от 01 июля 2015 года (далее – Договор) ООО «Стоматбизнес Компани» обладает долевой собственностью в отношении исключительных прав на товарные знаки № 302584, № 429614 и правом их использования в полном объеме.

Согласно п. 4.1 вышеуказанного Договора, ООО «Стоматбизнес Компани» обязано защищать исключительные права на товарные знаки, в том числе обращаться с требованиями о возмещении убытков и выплате компенсации, а также предъявлять соответствующие претензии, жалобы, иски.

Исключительные права на товарный знак «Добромед» ООО «Стоматбизнес Компани» использует в своей предпринимательской деятельности по оказанию

медицинских услуг (лицензия Департамента здравоохранения города Москвы № ЛО – 77 – 01 – 013983 от 13 марта 2017 года), при оформлении интерьера медицинских клиник и их фасада, рекламы и продвижения деятельности собственных клиник под именем ДОБРОМЕД.

Согласно данным Единого государственного реестра юридических лиц, ООО «Добромед» (ОГРН 1155321006081, ИНН/КПП 5321177263/532101001) зарегистрировано 06 августа 2015 года, осуществляет медицинскую деятельность на территории Российской Федерации (173002, город Великий Новгород, Воскресенский бульвар, дом 4) и под названием «Медицинский Центр Добромед» оказывает платные медицинские услуги населению.

Товарный знак «ДОБРОМЕД» используется ООО «Добромед» также в

рекламных материалах, на вывесках, указателях, стендах.

По мнению заявителя, ООО «Добромед» незаконно использует принадлежащий Заявителю фирменный (товарный) знак – «ДОБРОМЕД».

Заявителем представлено в Управление фотоизображение логотипа «ДОБРОМЕД», размещенное при входе в медицинское учреждение, расположенное в городе Великий Новгород, Воскресенский бульвар, д. 4.

Заявитель полагает, что действия Общества противоречат действующему антимонопольному законодательству и являются недобросовестной конкуренцией.

В соответствии с частью 1 статьи 14.4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) не допускается недобросовестная конкуренция, связанная с приобретением и использованием исключительного права на средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации товаров, работ или услуг (далее - средства индивидуализации).

По мнению заявителя, подобное смешение может привести к негативным последствиям и причинить вред репутации ООО «Стоматбизнес Компани», действующему под товарным знаком «Добромед», так как в сети Интернет можно найти отзывы о работе медицинского центра в Великом Новгороде под наименованием «Добромед» и, в большинстве своем, они отрицательные.

Из представленных Заявителем сведений следует (письмо от 25.04.2017 вх. № 2348), что в настоящее время на территории г. Москвы и Московской области ООО «Стоматбизнес Компани» осуществляет медицинскую деятельность в собственных клиник по следующим адресам: 1) 109341, г. Москва, ул. Братиславская, д. 13 кор.1; 2) 117628, г. Москва, Бульвар Дмитрия Донского, д.8 ; 3) 125581, г. Москва, ул. Ляпидевского, д.14, стр.1А; 4) 124305, г. Москва, Зеленоград, корп. 833; 5) 124527, г. Москва, Зеленоград корп. 107В; 6) 141500, Московская область, г. Солнечногорск, ул. Рабочая, д. 9. Более 15 клиник используют товарный знак «Добромед» по договорам о совместной деятельности, в том числе и за рубежом (г. Баку, Азербайджанская Республика).

На территории Новгородской области не функционирует клиника семейных врачей «Добромед» ООО «Стоматбизнес Компани». Однако, заявитель планирует открыть такую клинику в Великом Новгороде.

ООО «Добромед» осуществляет медицинскую деятельность только на территории Новгородской области (письмо от 28.04.2017 исх. № 26) и имеет только одно медицинское учреждение на Воскресенском бульваре, д. 4, Великий Новгород.

Для принятия решения о наличии либо отсутствии признаков нарушения антимонопольного законодательства в действиях Ответчика Управлением направлен в Роспатент запрос о проведении исследований, связанных с правовой охраной и защитой средств индивидуализации и результатов интеллектуальной

деятельности и предоставлении справки о результатах оценки степени сходства используемых в гражданском обороте обозначений с охраняемыми средствами индивидуализации юридического лица.

В своем запросе Управление просило дать заключение о степени сходства средства индивидуализации в виде фирменного (товарного) знака (словесное обозначение «ДОБРОМЕД»), принадлежащего и используемого ООО «Стоматбизнес Компани», и вывески – «ДОБРОМЕД», размещенной Ответчиком по адресу Великий Новгород, Воскресенский бульвар, д. 4.

Из ответа Роспатента от 05.05.2017 исх. № 41-3794-12 следует, что в результате проведенного исследования обозначение «ДОБРОМЕД» является сходным до степени смешения с товарными знаками по свидетельствам № 302584, № 429614 в силу наличия фонетически тождественного и графически сходного общего словесного элемента «ДОБРОМЕД».

Согласно сведениям Государственного реестра товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации представление ООО «Добромед» права использования товарных знаков по свидетельствам № 302584, № 429614 не регистрировалось.

ООО «Добромед» осуществляет медицинскую деятельность только на территории Новгородской области (письмо от 28.04.2017 исх. № 26) и имеет только одно медицинское учреждение на Воскресенском бульваре, д.4, Великий Новгород.

ООО «Стоматбизнес Компани» ежегодно расширяет географию работы клиник семейных врачей «Добромед» и планирует их открытие в иных регионах РФ, Именно в процессе конъюнктуры рынка и ближайших регионов для продвижения и открытия новых рынков оказания медицинских услуг была обнаружена деятельность ООО «Добромед» с использованием товарного знака «ДОБРОМЕД» (письмо ООО «Стоматбизнес Компани» от 17.04.2017 исх. № 87).

В данном случае, ООО «Стоматбизнес Компани» и ООО «Добромед» вместе не осуществляют свою деятельность на текущий момент в Новгородской области.

Но, учитывая, что ООО «Добромед» размещена в сети «Интернет» 26 августа 2015 года статья под названием «Сеть семейных клиник «Добромед» теперь и в Великом Новгороде», а также информации о предоставлении услуги по подбору помещения и сопровождению сделки федеральной сети медицинских клиник «Добромед». (<https://arrpro.ru/novosti/241.php>). Из чего следует, что ООО «Добромед» является федеральной сетью медицинских клиник (т.е. действует на территории нескольких регионов Российской Федерации).

Также ООО «Добромед» опубликована статья 10 марта 2016 года в деловом интернет-журнале Великого Новгорода «Бизнес Великий Новгород» под названием «Добро пожаловать в "Добромед"»

(<http://bn.vnru.ru/news/all/224889/>) с указанием в тексте статьи «Медицинский центр «Добромед» теперь есть и в Великом Новгороде — на Воскресенском бульваре, 4. «Добромед» входит в сеть частных учреждений здравоохранения и является уже 10-м в России, но в тоже время первым на Северо-Западе». Распространение данной рекламы подтверждается письмом ООО «Агентство регионального развития» от 24.05.2017 исх. № 113.

Указанный текст, размещенный в деловом интернет-журнале Великого Новгорода «Бизнес Великий Новгород», а также рекламный сюжет аналогичного содержания был изготовлен ООО «ТВС-Новгород» по заказу ООО «Добромед». Согласно акту выполненных работ № 31 от 10.03.2016 ООО «Добромед» претензий, в том числе и по содержанию, не имело. Данный сюжет выходил в эфир в рекламном блоке после программы «Новости Великого Новгорода» на телеканале Триада» (письмо ООО «ТК «Триада» от 30.05.2017 исх. № 115).

В соответствии с пунктом 1 статьи 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:

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.

Следовательно, недобросовестная конкуренция ООО «Добромед», выразившаяся во введении в оборот услуги с незаконным использованием средств индивидуализации такой услуги, ограничивает возможность работать на территории Новгородской области ООО «Стоматбизнес Компани». Кроме того, подобным смешением с деятельностью ООО «Стоматбизнес Компани» (Сеть семейных клиник «Добромед), действительно имеющего федеральную сеть клиник и с хорошей репутацией, ООО «Добромед» получает незаконное преимущество на территории Новгородской области

.В связи, с вышеизложенным рассматриваемые действия ООО «Добромед» содержат признаки нарушения пункта 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции.

Соответственно, дело № А-6/17, возбужденное приказом Управления № 103/17от 19.06.2017, рассматривалось Комиссией на предмет нарушения ООО «Добромед» пункта 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции.

Во исполнение определения о назначении дела № А-6/17 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению ООО «Добромед» не представило в Управление подтверждающих документов о том, что является федеральной сетью медицинских клиник (т.е. действует на территории нескольких регионов Российской Федерации), о наличии 9-ти учреждений, помимо учреждения в Великом Новгороде. Из ответа ООО «Добромед» от 19.05.2017 исх. № 34 следует, что в его структуру никаких клиник, кроме расположенной по адресу: Великий Новгород, Воскресенский бульвар, д. 4, не входит

Во исполнение определения о назначении дела № А-6/17 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению ООО «Стоматбизнес Компани», были представлены и оглашены на рассмотрении дела новые доказательства, свидетельствующие об использовании Ответчиком ООО «Добромед» товарного знака «ДОБРОМЕД» после возбуждения дела о нарушении антимонопольного законодательства (письмо от 29.06.2017 исх. № 175).

Из указанного письма следует, что в эфире Новгородского областного телевидения (Областного государственного автономного учреждения «Агентство информационных коммуникаций») 11 мая 2017 года в 20:35 в телевизионной передаче (спецпроекте) «Соседи» с темой: «Медицинские осмотры» выступили врачи медицинского центра «Добромед». Приглашенными экспертами были - Главный врач Медицинского центра «Добромед» Алла Шелипова, и заместитель главного врача Ольга Белозерова.

Выпуск программы «Соседи» продолжительностью 20 (двадцать) минут был размещен в сети Интернет на сайте YouTube по ссылке: <https://www.youtube.com/watch?v=-NiXHwyK99o> под названием: «СОСЕДИ ЭФИР 11 МАЯ ДОБРОМЕД».

В течение эфира представители медицинского центра «ДОБРОМЕД» систематически распространяли ложную информацию, которая вводит потребителей медицинских услуг (пациентов) в заблуждение, а также наносит непоправимый ущерб деловой репутации ООО «Стоматбизнес Компани», в частности:

Была озвучена социальная акция, предложенная представителями Медицинского центра «ДОБРОМЕД» в телевизионном сюжете для глав поселений, о возможности получить квалифицированную медицинскую помощь специалистов Медицинского центра «ДОБРОМЕД» совершенно бесплатно!

Таким образом, используя товарный знак «ДОБРОМЕД» Ответчик гарантирует предоставление медицинских услуг не только в одном медицинском учреждении на Воскресенском бульваре, д. 4, г. Великий Новгород, а по всей Новгородской области, соответственно подтверждая свои намерения расширять географию присутствия на рынке медицинских услуг под нашим средством индивидуализации.

Также Ответчик, представляясь наименованием клиник Заявителя гарантирует предоставление бесплатной квалифицированной медицинской

помощи врачами – специалистами всем гражданам, проживающим в селах. Подобная программа сетью семейных клиник «Доброемед» с региональными властями Новгородской области не согласовывалась, а соответственно, в случае нарушения выполнения данной программы (предложения) Ответчиком претензии от потребителей медицинских услуг (пациентов) будут поступать непосредственно правообладателю федеральной сети семейных клиник «Доброемед», который несет убытки и ущерб от подобного незаконного использования исключительных прав на товарный знак.

Таким образом, подобная непрофессиональная деятельность, распространение публично ложной информации для неопределенного круга лиц – потребителей медицинских услуг порочит репутацию клиник и наносит ущерб ООО «Стоматбизнес Компани», оказывающих медицинские услуги на территории Российской Федерации под товарным знаком «ДОБРОМЕД».

Кроме распространения неправдивой (ложной) информации ООО «Доброемед» в телевизионной передаче (спецпроекте) «Соседи» разместил сюжет на правах рекламы.

Данный рекламный материал начинается и оканчивается демонстрацией входа в медицинское учреждение под вывеской «ДОБРОМЕД», а также в сюжете демонстрируется стенд, таблички на кабинетах, бланки с использованием товарного знака «ДОБРОМЕД».

Видеозапись телевизионного эфира передачи «Соседи» с представителем Медицинского центра «ДОБРОМЕД», транслируемую на канале «Новгородское областное телевидение» 11 мая 2017 года, представлена по

запросу Управления Областным государственным автономным учреждением «Агентство информационных коммуникаций» 17.07.2017 ввх. № 3879.

А также, ООО «Стоматбизнес Компани» в качестве доказательств возможности смешения деятельности ООО «Доброемед» с деятельностью ООО «Стоматбизнес Компани» приводит факт получения ООО «Доброемед» лицензии по осуществлению медицинской деятельности по адресу: Новгородская обл., Новгородский район, Трубичинское сельское поселение, 1-ая производственная площадка, стр. 2 (письмо от 18.07.2017 исх. № 203) для оказания медицинских услуг сотрудникам ООО «ИКЕА ИНДАСТРИ НОВГОРОД» (письмо от 18.06.2017 исх. № 203).

Согласно сведениям, представленным по запросу Управления Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 9 по Новгородской области (письмо от 31.07.2017 исх. № 10-09/01/4233), в Единый государственный реестр юридических лиц (далее – ЕГРЮЛ) 11.07.2017 внесены изменения в сведения об ООО «Доброемед», а именно, за государственным регистрационным номером записи 2175321116078 внесена запись о государственной регистрации изменений, вносимым в учредительные документы юридического лица, в связи с заменой наименования юридического лица «Доброемед» на «Добрый Доктор».

В настоящее время вывеска логотипа «ДОБРОМЕД», размещенная при входе в медицинское учреждение, расположенное в городе Великий Новгород, Воскресенский бульвар, д. 4, заменена на «Добрый Доктор».

На рассмотрении дела представитель ООО «Добрый Доктор», пояснил, что договор с ООО «ИКЕА ИНДАСТРИ НОВГОРОД» заключен по результатам конкурса на оказание услуг по организации работы медицинского центра на территории предприятия, расположенного в Новгородском районе д. Пдберезье. В качестве доказательства представлены копии следующих документов:

- предложение ООО «ИКЕА ИНДАСТРИ НОВГОРОД» об участии в конкурсе на оказание услуг от 10.10.2016 исх. №740, направленное в адрес ООО «Добромед»;
- коммерческое предложение ООО «Добромед» об оказании услуг и организации работы медицинского центра на территории предприятия, расположенного в Новгородском районе д. Пдберезье;
- договор на оказание услуг сотрудникам ООО «ИКЕА ИНДАСТРИ НОВГОРОД» от 30.11.2016.

На заседании Комиссии по рассмотрению дела № А-6/17 о нарушении антимонопольного законодательства представитель ООО «Стоматбизнес Компании» пояснил, что до сегодняшнего дня информация с использованием товарного знака «ДОБРОМЕД» распространяется в сети «ИНТЕРНЕТ».

25 июля 2017 года в сети «Интернет» на сайте ВКонтакте была размещена информация рекламного характера, содержащая следующий текст: «Медицинский центр «Добромед» вошел в холдинг компаний «Добрый доктор». 27 июля 2017 была размещена рекламная информация с тем же текстом, дополненная перечнем оказываемых медицинских услуг.

Рекламный материал с подобной формулировкой распространяется также на сайте Ответчика по делу, в разделе Новости под названием «Добромед меняет название!» <http://vn-med.ru/about/news/>.

Употребление информации такого рекламного характера может вызывать смешение с деятельностью ООО «Стоматбизнес Компани» и вводить потребителей медицинских услуг в заблуждение. ООО «Стоматбизнес Компани», являющийся правообладателем товарного знака «ДОБРОМЕД», не входит в холдинг компаний «Добрый Доктор».

Представитель ООО «Добрый Доктор» пояснил, что данная реклама распространяется согласно договору от 28.07.2017 № 679, заключенному между ООО «ВИП-Новгород» и ООО «Добрый Доктор». Предметом указанного договора является оказание услуг по проведению рекламной компании. Согласно приложению № 1 к данному договору видеоролик подлежал размещению в Региональном эфире Телеканалов: «Первый» и «Россия 1» в период с 01 августа 2017 года по 13 августа 2017 года, «НТВ» и «Россия 24» в период с 14 августа 2017 года по 31 августа 2017 года.

Изготовителем видеоролика является ООО «ВИП-Новгород», которое проводило только техническую обработку предоставленных материалов с целью их приведения в соответствие с требованиями телевизионных каналов.

Содержание видеоролика определено заказчиком - ООО «Добрый Доктор». (письма ООО «ВИП-Новгород». От 25.08.2017 исх. № 25 и от 29.08.2017 исх. № 26).

Согласно пункту 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.

По смыслу вышеприведенных нормативных положений актом недобросовестной конкуренции могут быть признаны различные действия противоправного характера, которые приводят к негативным последствиям для других хозяйствующих субъектов – конкурентов либо создают реальную угрозу наступления таких последствий.

Следовательно, рассматриваемые действия ООО «Добрый Доктор», в нарушение законодательства РФ, обычаев делового оборота, требований добропорядочности, разумности и справедливости по использованию товарного знака «ДОБРОМЕД» в целях получения преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, что в результате может причинить убытки хозяйствующему субъекту – конкуренту либо нанести вред его деловой репутации, в силу пункта 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции, являются недобросовестной конкуренцией, запрещенной пунктом 1 статьи 14.6 Закона о конкуренции.

В соответствии с пунктом 1 статьи 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 ходе рассмотрения дела Управлением было вынесено решение о признании в действиях ООО «Добрый Доктор» на товарном рынке по оказанию медицинских услуг, выразившиеся в использовании исключительного права на средства индивидуализации ООО «Стоматбизнес Компани», способных вызвать смешение с деятельностью хозяйствующего субъекта-конкурента либо с товарами или услугами, вводимыми хозяйствующим субъектом-конкурентом в гражданский оборот на территории Российской Федерации, актом недобросовестной конкуренции, запрещенной пунктом 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.06 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Ответственность за данное нарушение предусмотрена частью 1 статьи 14.33 КоАП

РФ.

Согласно части 1 статьи 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.

Руководствуясь статьями 28.1, 28.7 КоАП РФ,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Возбудить в отношении должностного лица _____ - директора ООО «Добромед», _____ дело по признакам нарушения части 1 статьи 14.33 КоАП РФ.

2. Провести административное расследование.

3. В соответствии со статьей 26.10 КоАП РФ _____ надлежит **в срок до 29.09.2017** представить в Новгородское УФАС России следующие сведения (копии документов, пояснения), заверенные надлежащим образом:

3.1 сведения о доходах _____ за период с 01.01.2016 по 31.12.2016;

3.2 сведения о наличии обстоятельств, смягчающих административную ответственность, предусмотренных статьей 4.2 КоАП РФ с приложением копий подтверждающих документов.

4. Протокол по делу об административном правонарушении № 37-а/17 в отношении _____ будет составлен **02.10.2015 в 14 часов 30 минут** по адресу: Великий Новгород, Воскресенский бульвар, д. 3, каб. 217.

В соответствии с частью 1 статьи 25.1 КоАП РФ лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью защитника, а также, иными процессуальными правами в соответствии с КоАП.

В соответствии с частью 4 статьи 25.5 КоАП РФ защитник и представитель

допускаются к участию в производстве по делу об административном правонарушении с момента возбуждения дела об административном правонарушении.

В соответствии с частью 2 статьи 25.2 КоАП РФ потерпевший вправе знакомиться со всеми материалами дела об административном правонарушении, давать объяснения, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, пользоваться юридической помощью представителя, обжаловать постановление по данному делу, пользоваться иными процессуальными правами в соответствии с настоящим Кодексом.

Главный специалист-эксперт отдела

антимонопольного контроля Управления В.В. Иванова

Исп.: Иванова

(8162) 73-88-54

