

24.08.2010г.

РЕШЕНИЕ
г. Самара

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Самарской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии - <...>, заместитель руководитель

Управления – начальник отдела;

Члены Комиссии: <...>, ведущий специалист-эксперт,

<...>, ведущий специалист-эксперт,

рассмотрев на заседании 10.08.2010г. дело № 50-6549-10/8 по признакам нарушения ООО «Австрийский ДОМ ТЕКТУМ» (443079, г. Самара, ул. Гагарина, д. 13, кв. 66) части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон «О защите конкуренции»),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Самарской области (далее-Управление) поступило заявление ООО «Австрийский Дом» (вх. № 3295 от 09.04.2010г.), содержащее сведения о том, что ООО «Австрийский ДОМ ТЕКТУМ» незаконно использует фирменное наименование юридического лица сходное до степени смешения с фирменным наименованием ООО «Австрийский Дом».

07.05.2010г. Управление возбудило дело в отношении ООО «Австрийский ДОМ ТЕКТУМ» по признакам нарушения части 1 статьи 14 Закона «О защите конкуренции».

Рассмотрев материалы дела, заслушав доводы сторон, Комиссия установила следующее.

Согласно заявлению, «в 2007 году было создано ООО «Австрийский Дом» (получена государственная регистрация 06.04.2007г.). Направлениями деятельности ООО «Австрийский Дом» являются пластиковые и деревянные евроокна, натяжные потолки, жалюзи, кровля. В октябре 2009г. ООО «Австрийский Дом» прошло государственную перерегистрацию с учетом изменения законодательства об обществах с ограниченной ответственностью».

Как указывает заявитель, с начала февраля 2010г.в издании газеты «Ваш Выбор-Вся Самара» неоднократно стала появляться реклама ООО «Австрийский ДОМ ТЕКТУМ» с таким же фирменным наименованием и логотипом и с тем же набором предоставляемых услуг в аналогичной деятельности. Директором ООО «Австрийский ДОМ ТЕКТУМ» является <...>, зарегистрирован по адресу: ул. Гагарина, д. 13, кв. 66, его офис находится по адресу: ТЦ «Аквариум», 2 этаж, офис 227, в процессе своей деятельности он использует договор такого же образца, фирменные бланки и визитки, как у ООО «Австрийский Дом». С 2007г. по сентябрь 2009г. <...>работал в ООО «Австрийский Дом» и имел доступ к конфиденциальной информации.

В 2010г. <...>, создав ООО «Австрийский ДОМ ТЕКТУМ», нарушает интересы ООО «Австрийский Дом» как правообладателя, допускает смешение фирменного наименования юридического лица, нарушает порядок взаимодействия предприятия с деловыми партнерами, наносит ущерб деловой репутации, отвлекает персонал от основной деятельности, что ведет к потере времени, рынка сбыта, влечет убытки.

Заявитель считает, что смешение фирменного наименования юридического лица (ООО «Австрийский ДОМ ТЕКТУМ»), а именно при осуществлении аналогичной деятельности мешает в работе с заказчиками по сервисному гарантийному обслуживанию, т.к. при заключении договора гарантийное обслуживание действует 3 года.

Заявитель считает, что ООО «Австрийский Дом ТЕКТУМ» нарушает часть 1 статьи 14 Закона «О защите конкуренции».

Рассмотрев материалы дела, заслушав объяснения сторон, Комиссия установила следующее.

В соответствии с частью 1 статьи 54 Гражданского кодекса РФ юридическое лицо, являющееся коммерческой организацией, должно иметь фирменное наименование. Требования к фирменному наименованию устанавливаются настоящим Кодексом и другими законами.

В соответствии с частью 1 статьи 1473 Гражданского кодекса 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.

Государственная регистрация заявителя - ООО «Австрийский Дом» в качестве юридического лица произведена свидетельством № 1076319008809 06.04.2007г., с внесением в Единый государственный реестр юридических лиц записи о создании юридического лица ООО «Австрийский Дом» с присвоением основного государственного номера, что подтверждается выпиской из ЕФРЮЛ. Согласно пункту 2.1 Устава основным видом деятельности, осуществляемым указанным юридическим лицом, является реализация оконных конструкций.

Согласно части 1 статьи 1474 Гражданского кодекса 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.

ООО «Австрийский ДОМ ТЕКТУМ» зарегистрировано в Едином государственном реестре юридических лиц 16.09.2009г. с присвоением основного государственного номера № 1096311005086, что подтверждается свидетельством и выпиской из ЕФРЮЛ. Основным видом его деятельности согласно пункту 3.2 Устава является оптовая торговля непродовольственными потребительскими товарами, в том числе оптовая торговля изделиями из керамики и стекла, материалами для остекления.

<...> на основании решения № 1 от 08.09.2009г. единственного учредителя ООО «Австрийский ДОМ ТЕКТУМ» является генеральным директором ООО «Австрийский Дом ТЕКТУМ».

ООО «Австрийский Дом» и ООО «Австрийский ДОМ ТЕКТУМ» являются коммерческими организациями, осуществляющими предпринимательскую деятельность на одном товарном рынке — на рынке реализации оконных конструкций в географических пределах одного субъекта Российской Федерации — Самарской области; выступают на рынке в качестве конкурентов.

Как установлено материалами дела № 50-6549-10/8, заявитель первым зарегистрировал фирменное наименование - ООО «Австрийский Дом» и является его правообладателем.

Согласно части 3 статьи 1474 Гражданского кодекса 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.

Довод ООО «Австрийский ДОМ ТЕКТУМ» о том, что <...> на момент создания юридического лица - ООО «Австрийский ДОМ ТЕКТУМ» являлся соучредителем ООО «Австрийский Дом» (впоследствии продал свою долю в уставном капитале Абазевой Ольге Васильевне, являющейся одним из учредителей ООО «Австрийский Дом», договор купли-продажи б/н от 23.09.2009г.), что давало ему правовые основания использовать фирменное наименование ООО «Австрийский Дом» не соответствует действительности.

В соответствии с частью 2 статьи 1474 Гражданского кодекса РФ распоряжение исключительным правом на фирменное наименование (в том числе путем его отчуждения или предоставления другому лицу права использования фирменного наименования) не допускается.

Между ЗАО «Бизнес-Самара» (исполнитель) и <...> (заказчик) заключен договор о размещении рекламы № 24 от 19.01.2010г., в соответствии с которым: 1) исполнитель обязуется оказать услуги заказчику по размещению и распространению материалов (рекламы) заказчика в периодическом печатном издании «Ваш выбор - вся Самара» (далее-издание, пункт 1.1); 2) исполнитель размещает рекламный материал заказчика в издании согласно заявке на размещение рекламы, являющейся неотъемлемой частью договора (пункт 2.1); 3) заказчик предоставляет рекламный материал не позднее, чем за 4 календарных дня до дня публикации оригинал-макета в издании (пункт 2.3).

В периодическом печатном издании «Ваш Выбор — вся Самара» распространяется реклама об услугах, оказываемых юридическим лицом ООО «Австрийский ДОМ ТЕКТУМ», а не об услугах, оказываемых <...>.

Данная реклама публиковалась с января 2010г., что подтверждается графиками распространения и актами выполненных работ за рекламу в Ваш Выбор (Вся Самара): №№ 31 от 25.01.2010г., 122 от 08.02.2010г., 221 от 22.06.2010г., 312 от 08.03.2010г., 378 от 22.03.2010г., 476 от 05.04.2010г., 640 от 10.05.2010г.

В распространенной рекламе ООО «Австрийский ДОМ ТЕКТУМ» привлекается внимание к объекту рекламирования — юридическому лицу ООО «Австрийский ДОМ ТЕКТУМ» и товарам (работам, услугам), которые оно оказывает, с указанием стоимости оконных конструкций, модели оконных конструкций с иллюстрацией двухсекционного, трехсекционного окна, балкона. При этом указывается адрес офиса данного юридического лица — ТПЦ «Аквариум», в котором осуществляются заказы на установку оконных конструкций, и номера телефонов (972-49-87, 26-62-631), по которым отвечают сотрудники ООО «Австрийский ДОМ ТЕКТУМ».

Кроме того, распространяемая реклама в периодическом печатном издании «Ваш Выбор - Вся Самара» услуг юридического лица — ООО «Австрийский ДОМ ТЕКТУМ», а также оформление визитных карточках данным юридическим лицом аналогичны с рекламой и визитными карточками, распространяемых ООО «Австрийский Дом».

ООО «Австрийский ДОМ ТЕКТУМ» на основании договора субаренды нежилых помещений № 2.27-ТПЦ от 16.02.2010г., заключенного с ООО «Аква Рент» арендует нежилое помещение (офис), расположенное в комплексе зданий - в ТПЦ «Аквариум» по адресу: г. Самара, ул. Мичурина, 15 общей площадью 30,6 кв.м.

В соответствии с пунктом 2.1.11 данного договора арендатор обязуется содействовать субарендатору в осуществлении коммерческой деятельности.

Согласно статьи 437 Гражданского кодекса РФ реклама и иные предложения, адресованные неопределенному кругу лиц, рассматриваются как приглашение делать оферты, если иное прямо не указано в предложении.

Содержащее все существенные условия договора предложение, из которого усматривается воля лица, делающего предложение, заключить договор на указанных в предложении условиях с любым, кто отзовется, признается офертой (публичная оферта).

Ответчик нарушение не признал, пояснив что «ООО «Австрийский ДОМ ТЕКТУМ» занимается только раскруткой своего фирменного наименования путем распространения рекламы в газете «Ваш Выбор — Вся Самара», раздачи визитных карточек и с момента регистрации юридического лица и до настоящего времени не заключен ни один договор поставки оконных конструкций».

Кроме того, в материалы дела № 50-6549-10/8 ООО «Австрийский Дом» представлен договор № 93 от 08.07.2010г., заключенный между <...> и ООО «Австрийский ДОМ ТЕКТУМ», на монтаж конструкции ПВХ PROPLEX на сумму 3 200 рублей, с приложением товарного чека на указанную сумму и визитной карточки, принадлежащей ООО «Австрийский ДОМ ТЕКТУМ». Данный договор действительно заключался ООО «Австрийский ДОМ ТЕКТУМ», что подтверждается печатью ООО «Австрийский ДОМ ТЕКТУМ».

На заседание Комиссии 10.08.2010г. от ООО «Австрийский ДОМ ТЕКТУМ» поступило устное ходатайство о привлечении в качестве свидетеля <...>/ Данное ходатайство Комиссия не удовлетворила, так как на заседание Комиссии был представлен подлинник данного договора и законным представителем ООО «Австрийский ДОМ ТЕКТУМ» не отрицался факт принадлежности указанного договора его организации.

На основании изложенного, Комиссия Управления пришла к следующим выводам.

Статья 14 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» не допускает недобросовестную конкуренцию, в том числе продажу, обмен или иное введение в оборот товара, если при этом незаконно использовались результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ, услуг.

Данный закон по недобросовестной конкуренцией понимает действия хозяйствующих субъектов, 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.

В соответствии с пунктом 7 статьи 4 Закона «О защите конкуренции» 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.

Для принятия решения о наличии либо отсутствии в действиях ООО «Австрийский ДОМ ТЕКТУМ» признаков недобросовестной конкуренции, Управление направило запрос в Федеральную службу по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам (исх. № 6042/8 от 09.07.2010г.) с просьбой дать разъяснение о степени сходства фирменного наименования ООО «Австрийский Дом» до степени смешения с фирменным наименованием ООО «Австрийский ДОМ ТЕКТУМ».

Согласно справке, подготовленной специалистами Федерального государственного учреждения «Федеральный институт промышленной собственности Федеральной службы по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам» от (исх. № 41-2047-12 от 28.07.2010г.) фирменное наименование ООО «Австрийский ДОМ ТЕКТУМ» может быть признано сходным до степени смешения с фирменным наименованием ООО «Австрийский Дом» в силу наличия фонетически и семантически тождественных словесных элементов «Австрийский Дом» и «Австрийский ДОМ», сходного композиционного расположения элементов на визитных карточках и в рекламных объявлениях, а также сходства цветовой гаммы.

Согласно пункту 6 статьи 1252 Гражданского кодекса 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.

Юридическое лицо, которое приобрело исключительное право на средство индивидуализации ранее другого лица, использующего тождественное или сходное до степени смешения обозначение, вправе требовать в отношении фирменного наименования или коммерческого обозначения — полного или частичного запрета на использование.

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 (п. 2 статьи 1475 Гражданского кодекса РФ).

В силу статей 8 и 10 bis (заключена в Париже 20.03.1883, в ред. от 02.10.1979) Парижской конвенции по охране

промышленной собственности, участником которой Российская Федерация является с 01.07.1995, фирменное наименование охраняется без обязательной подачи заявки или регистрации и независимо от того, является ли оно частью товарного знака, при этом подлежат запрету все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента.

Согласно части 7 статьи 1252 Гражданского кодекса 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.

Обстоятельства дела подтверждают наличие в действиях ООО «Австрийский ДОМ ТЕКТУМ» всех признаков недобросовестной конкуренции, указанных в пункте 9 статьи 4 Закона «О защите конкуренции»:

1. Действия ООО «Австрийский ДОМ ТЕКТУМ» направлены на получение преимуществ в предпринимательской деятельности над конкурентом, а именно при введении в гражданский оборот, в частности в рекламных объявлениях и на визитных карточках ООО «Австрийский ДОМ ТЕКТУМ» получает преимущества в конкурентной борьбе, так как не затрачивает собственные средства на разработку своего фирменного наименования, при этом используя фирменное наименование другого юридического лица, известного еще с 2007г., и дальнейшее продвижение товаров, а пользуется плодами деятельности ООО «Австрийский Дом».

2. Противоречие действующему законодательству, выражается в нарушении части 3 статьи 1474 ГК РФ, а также статьи 10 bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20 марта 1883 года;

3. рассматриваемые действия ООО «Австрийский ДОМ ТЕКТУМ» способны причинить убытки ООО «Австрийский Дом» путем перераспределения спроса на товарном рынке реализации оконных конструкций, так как существует возможность оттока потребителей ООО «Австрийский Дом» к ООО «Австрийский ДОМ ТЕКТУМ» вследствие осуществления ООО «Австрийский ДОМ ТЕКТУМ» деятельности по введению в гражданский оборот, в частности в рекламных объявлениях и на визитных карточках, фирменного наименования сходного до степени смешения с фирменным наименованием другого юридического лица.

Таким образом, действия ООО «Австрийский ДОМ ТЕКТУМ» являются актом недобросовестной конкуренции.

На основании вышеизложенного, Комиссия Управления пришла к выводу о нарушении в действиях ООО «Австрийский ДОМ ТЕКТУМ» части 1 статьи 14 Закона «О защите конкуренции».

Принимая во внимание упомянутые обстоятельства, и руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Закона «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать действия ООО «Австрийский ДОМ ТЕКТУМ» нарушившим часть 1 статьи 14 Закона «О защите конкуренции».

2. Выдать ООО «Австрийский ДОМ ТЕКТУМ» предписание о прекращении нарушения части 1 статьи 14 Закона «О защите конкуренции, с этой целью **в срок до 14 октября 2010г.** ООО «Австрийский ДОМ ТЕКТУМ» прекратить незаконно использовать фирменное наименование ООО «Австрийский ДОМ ТЕКТУМ» сходного до степени смешения с фирменным наименованием ООО «Австрийский Дом» путем внесения изменений в учредительные документы ООО «Австрийский ДОМ ТЕКТУМ», исключив из своего фирменного наименования следующие слова «Австрийский Дом».

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Управления для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 2 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

ПРЕДПИСАНИЕ

24.08.2010г.

г. Самара

Комиссия Самарского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии <...>, зам. руководителя Управления-
начальник отдела;

Члены Комиссии: <...>, ведущий специалист-эксперт;
<...>, ведущий специалист-эксперт,

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 24.08.2010г. по делу № 50-6549-10/8 о нарушении ООО «Австрийский ДОМ ТЕКТУМ» (443079, г. Самара, ул. Гагарина, д. 13, кв. 66) части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - ФЗ «О защите конкуренции»),

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ООО «Австрийский ДОМ ТЕКТУМ» прекратить нарушение части 1 статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в незаконном использовании фирменного наименования ООО «Австрийский ДОМ ТЕКТУМ» сходного до степени смешения с фирменным наименованием ООО «Австрийский Дом».

2. С этой целью **в срок до 14 октября 2010г.** внести изменения в учредительные документы ООО «Австрийский ДОМ ТЕКТУМ», исключив из своего фирменного наименования следующие слова «Австрийский Дом».

3. О выполнении настоящего Предписания сообщить **в срок 15 октября 2010г.**, с предоставлением доказательств.