

Председатель Комиссии Волгоградского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства

УСТАНОВИЛ:

В Волгоградское УФАС России поступило заявление физического лица (вх. № 10837 от 20.11.2017) с жалобой на использование аббревиатуры «ДОСААФ», в том числе при рекламировании строящегося жилого комплекса (ЖК «ДОСААФ», застройщик ООО «Авангард-Инвест»). При этом заявитель указывает, что аббревиатура «ДОСААФ» зарегистрирована как товарный знак.

Заявитель считает, что в наименовании строящегося жилого комплекса незаконно использована аббревиатура «ДОСААФ», а сам жилой комплекс никакого отношения к указанной организации не имеет.

Застройщиком многоквартирного жилого дома со встроенными помещениями общественного назначения по адресу: г. Волгоград, ул. Баррикадная, 1 является ООО «Авангард-инвест».

Строительство данного объекта осуществляется в рамках реализации инвестиционного проекта в соответствии с инвестиционным договором № 1-34-1/ЮФО/-02/16 от 24.02.2016 (далее - договор), который был заключен между Общероссийской общественно-государственной организацией «Добровольное общество содействия армии, авиации и флоту России» (далее – ДОСААФ России, инициатор проекта) и ООО «Авангард-инвест».

ООО «Авангард-инвест» в письме от 12.12.2017 исх. № 172 указывает, что выбор наименования жилого комплекса был обусловлен участием в строительстве ДОСААФ России, которым, якобы, такое наименование жилого комплекса было одобрено и согласовано. Однако документов в подтверждение данного согласования в рамках сроков рассмотрения антимонопольным органом поступившего заявления представлено не было. Как пояснил специалисту Волгоградского УФАС России в телефонном разговоре исполнитель по указанному письму ООО «Авангард-инвест», отдельного письма по вопросу согласования наименования жилого комплекса не существует.

ДОСААФ России в письме от 16.01.2018 исх. № 1-к/19 (вх. № 269 от 24.01.2018) указало, что не предоставляло права ООО «Авангард-инвест» на использование аббревиатуры «ДОСААФ», указав, что 27.11.2017 из Роспатента ДОСААФ России были получены решения о государственной регистрации товарного знака и комбинированного товарного знака (эмблема) «ДОСААФ России».

В рамках рассмотрения заявления установлено также, что аббревиатура «ДОСААФ» использовалась застройщиком ЖК «ДОСААФ» не только в

рекламе, в том числе в сети Интернет, но также на сайте застройщика (досааф-жк.рф; жк-досааф.рф), в самом наименовании жилого комплекса и в доменном имени сайта.

В соответствии с позицией Пленума Высшего Арбитражного суда Российской Федерации, выраженной в п. 8 постановления от 08.10.2012 № 58 «О некоторых вопросах практики применения арбитражными судами Федерального закона «О рекламе», следует учитывать, что если информация, распространение которой отвечает признакам недобросовестной конкуренции, распространяется не только посредством рекламы, но и другим способом (например, на этикетках товара, в переписке с контрагентами по договорам), лицо подлежит привлечению к административной ответственности на основании норм закона, предусматривающего ответственность за недобросовестную конкуренцию.

С учётом изложенного, поскольку информация о ЖК «ДОСААФ» распространяется не только в рекламе, но иными способами, то такая информация подлежит оценке на предмет её соответствия антимонопольному законодательству.

Так, главой 21 Федерального закона Российской Федерации от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции) установлен запрет на недобросовестную конкуренцию.

В рассматриваемом случае действия хозяйствующего субъекта по незаконному использованию в наименовании жилого комплекса, в доменном имени сайта аббревиатуры «ДОСААФ» содержат признаки нарушения ст. 14.8 Закона о защите конкуренции, в соответствии с которой не допускаются иные формы недобросовестной конкуренции наряду с предусмотренными [ст.ст. 14.1 - 14.7](#) Закона о защите конкуренции.

Под недобросовестной конкуренцией в соответствии с п. 9. ст. 4 Закона о защите конкуренции понимаются 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.

В действиях ООО «Авангард-инвест» содержатся все квалифицирующие признаки недобросовестной конкуренции, а именно:

- действия совершены хозяйствующим субъектом.

Рассматриваемые действия совершены хозяйствующим субъектом по смыслу п. 5 ст. 4 Закона о защите конкуренции, коммерческой организацией в форме общества с ограниченной ответственностью, осуществляющей

предпринимательской деятельностью, основным видом деятельности которой является: 41.20 «Строительство жилых и нежилых зданий» (согласно Общероссийскому классификатору видов экономической деятельности).

- направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности – использование ООО «Авангард-инвест» в наименовании строящегося жилого комплекса общеизвестной аббревиатуры «ДОСААФ» даёт организации необоснованное преимущество перед конкурентами (хозяйствующими субъектами, осуществляющими аналогичные виды деятельности в г. Волгограде), так как способно вызвать большее доверие к проекту и его привлекательность для потребителей благодаря восприятию того, что жилой комплекс имеет отношение к общероссийской общественно-государственной организации «ДОСААФ России». С учетом письма ДОСААФ России исх. № 1-к/19 от 16.01.2018, ООО «Авангард-инвест» не имело оснований для выбора «ДОСААФ» в качестве наименования для строящегося жилого комплекса.

- противоречат законодательству Российской Федерации (ст.1477, ст.1484 и др.), требованиям добропорядочности и справедливости;

.Как указал Конституционный суд РФ в определении от 01.04.2008 № 450-О-О, Российская Федерация является участником международных соглашений в области защиты интеллектуальной и промышленной собственности - патентов, товарных знаков, промышленных образцов и т.д., в том числе Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20 марта 1883 года (далее - Конвенция), согласно статье 10.bis которой всякий акт, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах, считается актом недобросовестной конкуренции.

Такое понимание недобросовестной конкуренции было воспринято федеральным законодателем и нашло отражение в Законе о защите конкуренции (п. 9 ст. 4 и ст. 14), трактующем недобросовестную конкуренцию как деятельность, направленную на получение преимуществ, которая может противоречить не только законодательству и обычаям делового оборота (пункт 1 статьи 5 Гражданского кодекса Российской Федерации), но и требованиям добропорядочности, разумности и справедливости, что расширяет область судебного усмотрения в сфере пресечения недобросовестной конкуренции и связано с многообразием форм и методов недобросовестной конкуренции, не все из которых могут прямо противоречить законодательству или обычаям делового оборота.

Согласно положениям статьи 10.bis Конвенции актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах. В частности, подлежат запрету:

1) все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смещение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента;

2) ложные утверждения при осуществлении коммерческой деятельности, способные дискредитировать предприятие, продукты или промышленную или торговую деятельность конкурента;

3) указания или утверждения, использование которых при осуществлении коммерческой деятельности может ввести общественность в заблуждение относительно характера, способа изготовления, свойств, пригодности к применению или количества товаров.

В связи с этим опасным для целей правового регулирования является даже возникновение у потребителя неоправданных ассоциаций с конкретным субъектом хозяйственной деятельности и его продукцией на определенном товарном рынке, в условиях конкурентной среды.

Объектом нарушения в данном случае являются основы надлежащей, конкурентной экономической деятельности на товарном рынке. Ущемление интересов хозяйствующего субъекта выражается в потенциальной угрозе недополучения прибыли ввиду заблуждения отдельных потенциальных потребителей относительно лица, к которому они обращаются за оказанием соответствующих услуг и как результат заключение договоров с конкурентом, неправоммерно использующим обозначение «ДОСААФ».

- действия могут причинить убытки хозяйствующим субъектам – конкурентам. Конкуренты данного лица, осуществляющие аналогичные виды деятельности, действующие добросовестно и пользующиеся в своей деятельности чужим общеизвестным именем, могут понести убытки в виде упущенной выгоды (ч. 2 ст. 15 ГК РФ), благодаря перераспределению спроса от потребителей, введенных в заблуждение относительно лица, оказывающего услугу.

В соответствии с ч. 1 ст. 39.1 Закона о защите конкуренции в целях пресечения действий (бездействия), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции и (или) ущемлению интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо ущемлению интересов неопределенного круга потребителей, антимонопольный орган выдает хозяйствующему субъекту предупреждение в письменной форме о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, либо об устранении причин и условий, способствовавших возникновению такого нарушения, и о принятии мер по устранению последствий такого нарушения (далее - предупреждение).

Предупреждение выдается в случае выявления признаков нарушения [пунктов 3, 5, 6 и 8 части 1 статьи 10, статей 14.1, 14.2, 14.3, 14.7, 14.8](#) и 15 Закона о защите конкуренции. Принятие антимонопольным органом решения о возбуждении дела о нарушении указанных норм Закона о защите конкуренции без вынесения предупреждения и до завершения срока его выполнения не допускается.

- связи с изложенным по результатам рассмотрения заявления выдано предупреждение ООО «Авангард-Инвест» о прекращении действий (бездействия), которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства (исх. № 02-7/966 от 20.02.2018).

При условии выполнения предупреждения дело о нарушении антимонопольного законодательства не возбуждается и лицо, выполнившее предупреждение, не подлежит административной ответственности за нарушение антимонопольного законодательства в связи с его устранением (ч. 7 ст. 39.1 Закона о защите конкуренции).

В случае невыполнения предупреждения в установленный срок при наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства антимонопольным органом будет принято решение о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства во исполнение ч. 8 ст. 39.1 Закона о защите конкуренции.

На момент выдачи предупреждения ООО «Авангард-инвест» не представило документов в подтверждение согласования наименования жилого комплекса. Однако такое соглашение, датированное 2016 годом, подписанное от имени «ДОСААФ России» по доверенности руководителем Волгоградского регионального отделения ДОСААФ, было представлено к моменту окончания срока исполнения предупреждения (вх. № 2607 от 30.03.2018).

С учётом того, что «ДОСААФ России» ранее представило в адрес Волгоградского УФАС России информацию о том, что не предоставляло права застройщику на использование аббревиатуры «ДОСААФ», представленные письмом вх. № 2607 от 30.03.2018 документы не могут быть приняты в качестве исполнения предупреждения.

На основании изложенного издан приказ Волгоградского УФАС России от 05.04.2018 № 55 о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения ООО «Авангард-инвест» (ИНН 3445123250, ОГРН 1123460001642, г. Волгоград, ул. Калинина, 3, оф. 1) ст. 14.8 Закона о защите конкуренции

Руководствуясь [ч. 13 ст. 44](#) Закона о защите конкуренции,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Назначить дело № 18-01-14.8-02/180 к рассмотрению на **04 мая 2018 года в 10 часов 00 минут** по адресу: г. Волгоград, ул. 7-ая Гвардейская, д.12 , каб.13 (5-ый этаж, левое крыло здания).

2. Привлечь к участию в рассмотрении дела в качестве **ответчика** ООО «Авангард-инвест» (ИНН 3445123250, ОГРН 1123460001642, г. Волгоград, ул.

Калинина, 3, оф. 1).

Привлечь к участию в рассмотрении дела в качестве **заявителя** физическое лицо, от которого поступило заявление вх. № 10837 от 20.11.2017.

Привлечь к участию в деле в качестве **заинтересованного лица** - Общероссийскую общественно-государственную организацию «Добровольное общество содействия армии, авиации и флоту России» (ДОСААФ России, ОГРН 1107799010010, адрес регистрации: г. Москва, Волоколамское ш., 88, строение 3).

Привлечь к участию в деле в качестве **лица, располагающего сведениями о рассматриваемых комиссией обстоятельствах** региональное отделение «ДОСААФ России» Волгоградской области (ОГРН 1103400001880, адрес регистрации: 400074, г. Волгоград, ул. Баррикадная, 1 Д)

3. ООО «Авангард-инвест» представить на заседание Комиссии следующие документы и материалы (копии документов должны быть надлежащим образом заверены печатью организации и подписью должностного лица):

- письменные объяснения по факту, послужившему основанием для возбуждения дела № 17-01-14.8-02/180, с приложением документов в подтверждение позиции ответчика (в дополнение к ранее представленной информацией), которые ответчик считает необходимыми для полного, всестороннего и объективного рассмотрения дела;

- причины непредставления в установленный запросом Волгоградского УФАС России исх. № 02-13/7693 от 05.12.2017 срок (до 12.12.2017) соглашения от 01.03.2016 к инвестиционному договору № 1/34-1/ЮФО/-02/16 от 24.02.2016 с приложением подтверждающих документов,

- копия доверенности от 17 февраля 2016 года, выданной Общероссийской общественно-государственной организацией «Добровольное общество содействия армии, авиации и флоту России» З..., удостоверенной ..., нотариусом города Москвы, зарегистрированной в реестре за № 9-266, с указанием прав, предоставленных Забеднову С.П., а также срока действия доверенности.

4. Региональному отделению «ДОСААФ России» Волгоградской области представить на заседание Комиссии следующие документы и материалы (копии документов должны быть надлежащим образом заверены печатью организации и подписью должностного лица):

- копия доверенности от 17 февраля 2016 года, выданной Общероссийской общественно-государственной организацией «Добровольное общество содействия армии, авиации и флоту России» З., удостоверенной ..., нотариусом города Москвы, зарегистрированной в реестре за № 9-266, с указанием прав, предоставленных З..., а также срока действия

доверенности.

- предложить представить информацию, дополнительно к ранее представленной, которую Организация считает необходимой для полного, всестороннего, объективного анализа сложившихся обстоятельств.

5. ДОСААФ России представить на заседание Комиссии следующие документы и материалы (копии документов должны быть надлежащим образом заверены печатью организации и подписью должностного лица):

- предусматривалось ли при заключении с ООО «Авангард-Инвест» инвестиционного договора № 1/34-1/ЮФО/-02/16 от 24.02.2016 согласование и утверждение наименования строящегося жилого комплекса, согласовывалось ли такое название с ДОСААФ России (приложите подтверждающие документы: переписка, протоколы, доверенности и т.д.),

- просим выразить позицию относительно правомерности выбора ООО «Авангард-Инвест» наименования жилого комплекса «ДОСААФ» с учётом условий заключенного инвестиционного проекта с ООО «Авангард-Инвест»,

- просим выразить позицию ДОСААФ России относительно того, нарушает ли ООО «Авангард-Инвест» интеллектуальные права ДОСААФ России при использовании аббревиатуры «ДОСААФ» в наименовании жилого комплекса, а также при использовании доменных имён: <http://жкк-досааф.рф/> и <http://досааф-жкк.рф/> в сети Интернет;

- иную информацию, которую считаете необходимой представить в рамках рассматриваемых обстоятельств.

Обращаем внимание ДОСААФ России, что указанные вопросы были поставлены перед ДОСААФ России в запросе от 19.01.2018 исх. № 02-13/263 (вх. ДОСААФ России от 19.01.2018 № 220), ответ на который до настоящего времени в адрес антимонопольного органа не поступил.

Явка лиц, участвующих в деле (с доверенностью на участие в рассмотрении дела) **обязательна**. При себе иметь документ, удостоверяющий личность и доверенность на представление интересов юридического лица при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства.

Обращаем Ваше внимание на то, что в соответствии с ч. 1 ст. 25 Закона о защите конкуренции коммерческие организации (их должностные лица), физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели, обязаны представлять в антимонопольный орган (его должностным лицам) по его мотивированному требованию в установленный срок необходимые антимонопольному органу в соответствии с возложенными на него полномочиями документы, объяснения, информацию соответственно в письменной и устной форме (в том числе информацию, составляющую коммерческую, служебную, иную охраняемую законом тайну), включая акты,

договоры, справки, деловую корреспонденцию, иные документы и материалы, выполненные в форме цифровой записи или в форме записи на электронных носителях.