

11 часов

Заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области < --- >, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № АП 02-11/35-2015, возбужденного в отношении должностного лица – «Здравсервис Дар» в отсутствие последнего уведомлен, надлежащим образом (уведомление о вручении почтового отправления № 30000085950659 от 23.04.2015г.),

УСТАНОВИЛ:

Комиссией Тульского УФАС России по результатам рассмотрения дела № 02-02/20-2014 ООО «Здравсервис Дар» признано нарушившим часть 2 статьи 14 Федерального закона № 135-ФЗ от 26.07.06г. «О защите конкуренции», в соответствии с которой не допускается недобросовестная конкуренция, связанная с приобретением и использованием исключительного права на средства индивидуализации юридического лица, к числу которых относится фирменное наименование

Решением по антимонопольному делу установлено следующее:

24.10.2013г. ООО «Здравсервис» (г. Тула, ул. Скуратовская, д. 107, ОГРН 1027100755538; ИНН 7106040119) обратилось с заявлением в ФАС России о нарушении ООО «ЗдравМедСервис» (г. Калуга, ул. Тульская, д. 189, оф. 11, ОГРН 1034004411484, ИНН 4027061216), ООО «Здравсервис Дар» (Тульская обл., Ленинский р-он, пос. Иншинский, д. 20, ОГРН 1025900518973, ИНН 5902132621) статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» путем приобретения права на фирменное наименование ООО «Здравсервис Дар» и его использования исключительно в целях причинения вреда заявителю.

Согласно материалам антимонопольного дела 28.12.2000г. свидетельством о государственной регистрации юридического лица ГТ № 002111 в г. Туле зарегистрировано юридическое лицо - ООО «Здравсервис», которое на территории Центрального Федерального округа осуществляет деятельность в сфере оптовой и розничной торговли фармацевтическими и медицинскими товарам, медицинскими и ортопедическими изделиями.

В 2001 году ООО «Здравсервис» для осуществления своей деятельности получены лицензии в сфере фармацевтической деятельности в отношении розничной и оптовой торговли соответствующими препаратами (например, лицензия на ведение деятельности по обороту наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров).

24.05.2010г. Обществом получено свидетельство на товарный знак (знак обслуживания) «Здравсервис» № 409440 с приоритетом от 21.10.2008г. по следующим классам МКТУ: 01, 03, 05 (в том числе для фармацевтических и иных препаратов, используемых в медицинских целях), 10 (в том числе для различных видов медтехники и ортопедических изделий), 35, 36, 39, 41, 44 (в том числе медицинские услуги).

Добросовестно используя с 2000 года фирменное наименование ООО «Здравсервис» в своей коммерческой деятельности, Общество завоевало репутацию надежного и стабильного контрагента.

В 2011 году ООО «Здравсервис» стало известно о деятельности ООО «ЗдравСервис», имеющего наименование, сходное до степени смешения с фирменным наименованием заявителя, зарегистрированного в 2003г. в городе Калуга, учредителем и генеральным директором которого является < --- >.

В целях защиты своего исключительного права на фирменное наименование ООО «Здравсервис» в октябре 2011г. обратилось в Арбитражный суд Калужской области (дело А23-4423/2011). В результате судебных разбирательств по указанному делу суды указали на незаконность использования ООО «ЗдравСервис» фирменного наименования, принадлежащего его конкуренту (ООО «Здравсервис») на праве преждепользования.

Принятое 05.10.2012г. постановление Федерального Арбитражного Суда Центрального округа, поддержавшего правоту ООО «Здравсервис», не повлияло на намерение ООО «ЗдравСервис» продолжить незаконное использование чужого фирменного наименования.

Только понуждение ООО «ЗдравСервис» изменить фирменное наименование посредством обращения ООО «Здравсервис» в Управление Федеральной службы судебных приставов по Калужской области и возбуждение последним исполнительного производства, вынудило учредителя Общества < --- > 22.01.2013г. переименовать ООО «ЗдравСервис» в ООО «ЗдравМедСервис» (соответствующие изменения в фирменном наименовании внесены в учредительные документы Общества (ООО «ЗдравСервис»)).

После смены фирменного наименования ООО «ЗдравМедСервис» продолжало оставаться конкурентом ООО «Здравсервис» на товарном рынке по видам деятельности - оптовая торговля фармацевтическими и медицинскими товарами, изделиями медицинской техники и ортопедическими изделиями (ОКВЭД 51.46), предусмотренными учредительными документами Общества и зарегистрированными в ЕГРЮЛ в разделе «Другие виды деятельности».

В период с 2000г. по июль 2013г. ни один хозяйствующий субъект, имеющий сходное с заявителем наименование, не обращался в адрес ООО «Здравсервис» или судебные инстанции с заявлением о незаконном использовании последним фирменного наименования, принадлежащего иному лицу, хотя информация об использовании аналогичных наименований с указанием видов деятельности юридического лица находится в открытом доступе на сайте Федеральной налоговой службы <http://egrul.nalog.ru/#>.

После переименования 22.01.2013г. ООО «ЗдравСервис» в ООО «ЗдравМедСервис» его учредитель и генеральный директор < --- >, располагая сведениями, что на территории Центрального Федерального Округа осуществляет деятельность ООО «Здравсервис», 12.03.2013г. заключает в г. Перми договор купли – продажи доли в уставном капитале ООО «Здравсервис Дар» с гр. < М >.

Свидетельством № 4310 серия ООО о государственной регистрации юридического лица, выданного Администрацией Ленинского района г. Перми

09.06.1999г. определена дата, с которой у ООО «Здравсервис Дар» в соответствии с частью 2 статьи 1475 Гражданского кодекса РФ возникает исключительное право на фирменное наименование.

Согласно выписке из ЕГРЮЛ основным видом деятельности ООО «Здравсервис Дар» является деятельность, предусмотренная кодом 51.46 ОКВЭД – оптовая торговля фармацевтическим и медицинскими товарами, изделиями медицинской техники и ортопедическими изделиями, т.е. деятельность аналогична деятельности ООО «Здравсервис».

Комиссией, в ходе рассмотрения антимонопольного дела установлено, что ООО «Здравсервис Дар», к моменту приобретения прав на 100 процентов доли в уставном капитале гр. < --- >, не осуществляло деятельность, предусмотренную учредительными документами, лицензий, необходимых для осуществления определенных видов деятельности, например, оптовой торговли фармацевтическим товарами, не получало. По представленным в Управление копиям налоговых деклараций за 2011-2012 гг. и справке отделения Пенсионного Фонда России по г. Перми, последние два года деятельность ООО «Здравсервис Дар» фактически не осуществлялась.

Кроме того, ООО «Здравсервис Дар», зарегистрированное в г. Пермь, не конкурировало с ООО «Здравсервис» на одном и том же территориальном сегменте товарного рынка и, в случае идентичности или сходства до степени смешения фирменного наименования этих двух хозяйственных обществ, отсутствовало необходимое условие для процессуальных действий по защите нарушенного исключительного права - смешение потребителями и (или) контрагентами одновременно производимых и поставляемых на рынок товаров, работ и услуг (часть 6 статьи 1252 Гражданского кодекса РФ), на что обращают внимание суды, отказывая в защите исключительного права на фирменное наименование, если организации находятся и ведут деятельность на территориях различных субъектов Российской Федерации (Постановление ФАС Волго-Вятского округа от 30.03.2011 по делу N А29-3421/2010).

В целях устранения возможности судебного отказа в защите права преждепользования на фирменное наименование по вышеуказанным основаниям гр. < --- > осуществил 02.04.2013 г. перерегистрацию ООО «Здравсервис Дар» в Тульской области по адресу: Ленинский р-н, пос. Иншинский, д. 20, в помещении, принадлежащем ООО «Жилстройсервис», на основании договора безвозмездного пользования. И сразу, не приступая к осуществлению какой-либо хозяйственной и коммерческой деятельности, ООО «Здравсервис Дар» 19.07.2013г. обратилось с исковым заявлением в Арбитражный суд Тульской области с требованием прекращения ООО «Здравсервис» использования фирменного наименования, сходного до степени смешения с фирменным наименованием «Здравсервис Дар», в отношении видов деятельности, аналогичных видам деятельности по коду ОКВЭД 51.46, осуществляемым ООО «Здравсервис».

Таким образом, действия гр. < --- > по фактическому приобретению юридического лица – ООО «Здравсервис Дар», зарегистрированному в более ранний период, свидетельствуют о его намерении причинить вред конкуренту – ООО «Здравсервис», ранее принудительно заставившему его изменить фирменное наименование Общества ООО «ЗдравСервис» на ООО «ЗдравМедСервис».

Частью 1 статьи 10 Гражданского кодекса установлен запрет на осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом).

Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения [конкуренции](#), а также злоупотребление [доминирующим положением](#) на рынке.

Действия гр. < --- >, ООО «Здравсервис Дар» и его единоличного исполнительного органа - генерального директора < --- >, ООО «ЗдравМедСервис» и его единоличного исполнительного органа - генерального директора < --- > подлежат квалификации по части 2 статьи 14 Федерального закона «О защите конкуренции», поскольку им (ими) фактически приобретено право на средства индивидуализации юридического лица – фирменное наименование, исключительно с целью причинить вред Заявителю.

Статьей 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» установлен запрет на недобросовестную конкуренцию, связанную с приобретением и использованием исключительного права на средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ или услуг.

Статьей 4 Федерального закона "О защите конкуренции" определены основные понятия, используемые в Законе:

- конкуренция - 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
- недобросовестная конкуренция - **любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц)**, которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству РФ, 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;
- 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.

Согласно абзацу 2 пункта 16.1 постановления Пленума ВАС РФ от 17.02.2011г. № 11 «О некоторых вопросах применения особенной части Кодекса РФ об административных правонарушениях» в [статье 14](#) Закона о защите конкуренции приведен открытый перечень действий, являющихся недобросовестной конкуренцией.

При анализе вопроса о том, является ли конкретное совершенное лицом действие актом недобросовестной конкуренции, подлежат учету не только указанные законоположения, но и положения пункта 1 [статьи 10bis](#) Парижской конвенции по охране промышленной собственности, в силу которого актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах.

Неправомерные действия гр. < --- >, ООО «Здравсервис Дар» и его единоличного исполнительного органа - генерального директора < --- >, ООО «ЗдравМедСервис» и его единоличного исполнительного органа - генерального директора < --- > подлежат оценке, как незаконные действия группы лиц в силу пунктов 2, 8 части 1 статьи 9 Федерального закона «О защите конкуренции».

ООО «Здравсервис Дар», ООО «ЗдравМедСервис» и их единоличный исполнительный орган - генеральный директор < --- > по тем же основаниям признаваемые группой лиц, составляют группу лиц, на действия (бездействие) которой распространяются установленные антимонопольным законодательством запреты на действия (бездействие) хозяйствующего субъекта на товарном рынке (часть 2 статьи 9 Закона «О защите конкуренции»), совершили действия по созданию условий, при которых от ООО «Здравсервис» требуется изменить свое фирменное наименование, что может повлечь за собой возможный значительный репутационный ущерб последнему, который в регионах ЦФО рассматривается в качестве национального дистрибьютора.

С момента своего образования и по настоящее время ООО «Здравсервис Дар» не получило ни одной лицензии на право осуществления лицензируемых видов деятельности по ОКВЭД 51.46.

Деятельность, которая не требует лицензий – поставка медицинской техники и оборудования, является основным видом деятельности ООО «Здравторг» и дополнительным видом деятельности ООО «Здравмедсервис». Поэтому, приобретение < --- > ООО «Здравсервис Дар» якобы в целях развития самостоятельной и независимой предпринимательской деятельности на товарном рынке, совпадающем как по географическим, так и по продуктовым границам с товарным рынком, занимаемым вышеуказанными хозяйствующими субъектами, в которых он имеет прямую заинтересованность, являясь их участником и единоличным исполнительным органом ООО «Здравмедсервис», не может восприниматься как соответствующее обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости, в том числе и по отношению к участникам обществ, ведущих с < --- > совместный бизнес.

По сообщению генерального директора ООО «Здравсервис Дар» < --- > кроме него штатных работников общества нет, а в соответствии с выпиской движения денежных средств по счетам общества в Газэнергобанке г. Калуги выплат по трудовым соглашениям внештатным работникам в 2013 – 2014 гг. не производилось.

По адресу государственной регистрации в Тульской области никакой деятельности не осуществлялось, адрес используется лишь в качестве почтового ящика.

В товарной накладной № 9753 от 10.12.2013 г. на поставку медицинского оборудования от ООО «СиЭс Медика Калуга» указан адрес доставки товара

грузополучателю – ООО «Здравсервис Дар» - Калужская обл. г Калуга, Тульская ул. дом № 189, стр.5, оф.1, т.е., адрес места расположения ООО «ЗдравМедСервис», генеральным директором которого является < --- >, и ООО «Здравторг», одним из учредителей которого является < --- >. Тот же адрес доставки закупленного медицинского оборудования указан в товарных накладных № 9887 от 11.12.2013 г. и № 9911 от 11.12.2013 г. при поставке товара грузополучателю – ООО «ЗдравМедСервис» по договору с ООО «Медснаб-групп».

Приобретая права собственности на недействующее хозяйственное общество, имеющее фирменное наименование «Здравсервис Дар» сходное, по мнению его генерального директора < --- >, до степени смешения с фирменным наименованием ООО «Здравсервис», фактически гр. < --- > приобрел право на фирменное наименование общества, имеющего более ранний срок государственной регистрации, чем ООО «Здравсервис», позволяющее ему предъявить в суд требования о защите права интеллектуальной собственности на фирменное наименование.

Отсутствие какой-либо предпринимательской деятельности в течение длительного периода времени после перерегистрации в Тульской области и необходимостью производства оплаты предусмотренных действующим законодательством регистрационных платежей и сборов, а также оплаты адвокату, представляющему интересы ООО «Здравсервис Дар» в судебных заседаниях, и эксперту, за проведение представленной в суд экспертизы по сходству до степени смешения фирменных наименований ООО «Здравсервис» и ООО «Здравсервис Дар», в день открытия банковского счета в «Газэnergобанке» г. Калуга 15.04.2013 г. между ООО «Здравсервис Дар» и гр. < --- > был заключен договор беспроцентного займа №1/13, в результате исполнения которого под каждый платеж банковским, налоговым, пенсионным и страховым органам, а также под платежи за услуги адвоката и эксперта гр. < --- > представлял требуемые суммы всего за период 2013-2014 гг. – в сумме 308 500 руб., из которых возврат < --- > был осуществлен только один раз – в сумме 161 000 руб. (29.11.2013 г.).

Фактически, исходя из информации, содержащейся в банковской выписке о движении денежных средств по счету ООО «Здравсервис Дар», данное хозяйственное общество в 2013-2014 гг. совершило в качестве поставщика медицинского оборудования сделки по договорам с ЗАО ТСО «Экострой» (платеж 28.11.2013 г. в сумме 1 155 568 рублей 15 копеек, в том числе НДС 176 273,11 руб. по счету №11.13 от 30.10.2013 г., позволивший 29.11.2013 г. выплатить наличными < --- >.

< --- > в возмещение части сумм, полученных ООО «Здравсервис Дар» по договору безвозмездного займа); с НУЗ «Узловая больница на станции Узловая ОАО «РЖД» (предоплата за медоборудование по сч. 16 от 04.12.13., сч. 17 от 04.12.13, сч. 18 от 04.12.13 г. в сумме 162 630 руб.); с ЗАО «Калугасельводстрой» (оплата по счету №1 от 03.09.2014 г. за облучатель бактерицидный в сумме 72 034 руб., в т.ч. НДС 10 988,24 руб.).

Таким образом, с момента открытия банковского счета для осуществления финансовых операций с 15.04.2013 г. по 12.12.2014 г. ООО «Здравсервис Дар» осуществило поставку медоборудования всего по трем договорам с хозяйствующими субъектами на общую сумму 1390232,15 руб. За вычетом НДС (176273,11 + 10988,24) общий доход по этим трем сделкам составил 1 202 970,8 руб., что подтверждается письмом № 8 от 13.11 2014 г. генерального директора ООО

«Здравсервис Дар» < --- >, направленного в УФАС России по Тульской области, в котором сообщается, что сумма дохода общества за период с 2011 по декабрь 2014 г. составила 1 202 971 рублей.

Указанные действия свидетельствуют, что мотивом действий группы лиц в составе ООО «ЗдравМедСервис» и его единоличного исполнительного органа – генерального директора < --- >, ООО «Здравсервис Дар» и его единоличного исполнительного органа – генерального директора < --- > по приобретению прав на фирменное наименование ООО «Здравсервис Дар», явилось намерение причинить вред другому лицу, в том числе и путем обращения в суд о защите права преждепользования.

В соответствии с частью 2 статьи 14 Федерального закона «О защите конкуренции» не допускается недобросовестная конкуренция, связанная с приобретением и использованием исключительного права на средства индивидуализации юридического лица, к числу которых относится фирменное наименование.

В соответствии с пунктом 7 статьи 1252 ГК 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.

< --- >, приобретая права на ООО «Здравсервис Дар», действовал осознанно, сопоставляя возможные перспективы деятельности и оценивая возможные риски, основанные исключительно на взаимоотношениях с ООО «Здравсервис».

С учетом изложенного директор ООО «Здравсервис Дар» < --- > подлежит привлечению к административной ответственности за нарушение антимонопольного законодательства по части 1 статьи 14.33 КоАП РФ.

В соответствии с частью 1 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях недобросовестная конкуренция, если эти действия не содержат [уголовно наказуемого деяния](#), за исключением случаев, предусмотренных [статьей 14.3](#) указанного Кодекса и [частью 2](#) данной статьи, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей.

На основании изложенного:

- событием административного правонарушения является нарушение ООО «Здравсервис Дар» части 2 статьи 14 Федерального закона «О защите конкуренции», что влечет административную ответственность, предусмотренную частью 1 статьи 14.33 КоАП РФ;
- временем совершения административного правонарушения является период с марта 2013 по 2015 год, период, в течение которого гр. < --- > приобретено ООО «Здравсервис Дар».
- местом совершения административного правонарушения является пос. Иншинский Тульской обл. – место регистрации ООО «Здравсервис Дар».

Факт совершения административного правонарушения должностным лицом –

директором ООО «Здравсервис Дар» < --- > подтверждается протоколом по делу № АП 02-11/35-2015 об административном правонарушении от 17 апреля 2015 года, а также другими материалами дела, в том числе антимонопольного № 02-02/20-2015.

Срок давности привлечения должностного лица - директора ООО «Здравсервис Дар» < --- > к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ за нарушение рекламного законодательства, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

Решая вопрос о виде и размере административного наказания, учитывается характер совершенного административного правонарушения, личность виновного, его имущественное положение, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Решая вопрос о виде и размере административного наказания, учитывается характер совершенного административного правонарушения, личность виновного, его имущественное положение, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

При рассмотрении настоящего дела, обстоятельства, смягчающие, отягчающие административную ответственность, в действиях должностного лица – директора ООО «Здравсервис Дар» < --- >, не установлены.

Руководствуясь статьями 23.48, 29.9, а также частью 1 статьи 14.33 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать должностное лицо – **директора ООО «Здравсервис Дар» < --- >**, зарегистрированного по адресу: г. Калуга, **виновным** в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.33 КоАП РФ, и **назначить ему наказание** в виде административного штрафа **в размере 12 000 (двенадцать 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 РФ.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

Реквизиты для уплаты административного штрафа:

Сумму штрафа надлежит уплатить:

Получатель: ИНН 7107026090/КПП 710601001

УФК Минфина России по Тульской области

(Управление Федеральной антимонопольной службы по Тульской области)

КБК 161 116 020 1001 6000 140

ОКТМО 70701000

Банк получателя: Отделение Тула

БИК 047003001

Р\сч 40101810700000010107

Назначение платежа – административный штраф по постановлению Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области от 30 апреля 2015 года за нарушение Федерального закона «О защите конкуренции».

Копию документа, подтверждающего уплату административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление, **по факсу 359365**.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа, но не менее одной тысячи рублей, либо административный арест на срок до пятнадцати суток, либо обязательные работы на срок до пятидесяти часов.

В соответствии с пунктом 3 части 1 и частью 3 статьи 30.1 КоАП, а также частью 1 статьи 30.3 КоАП постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно 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.

Дата получения (выдачи) постановления о наложении штрафа – 30 апреля 2015 года

Дата вступления постановления в законную силу – 11 мая 2015 года

Срок исполнения постановления – до 11 июля 2015 года

Срок оплаты административного штрафа (часть 1 статьи 32.2 КоАП) – до 11 июля 2015 года.

