

РЕШЕНИЕ

г. Биробиджан

Резолютивная часть решения оглашена 08 августа 2011 г.

В полном объеме решение изготовлено 08 августа 2011 г.

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

Председатель Комиссии:	-	руководитель Еврейского УФАС России; ведущий специалист - эксперт отдела антимонопольного контроля и рекламы
Члены Комиссии:	-	Еврейского УФАС России. специалист - эксперт отдела антимонопольного контроля и рекламы Еврейского УФАС России.
	-	

с участием представителя ответчика Общества с ограниченной ответственностью «Будь здоров» (679000, г. Биробиджан, ул. «...» – «...» (доверенность от 26.07.2011 г.),

в отсутствие представителя заявителя – Общества с ограниченной ответственностью «Будь здоров!» (344002, г. Ростов-на-Дону, ул. «...») (извещено надлежащим образом, заявили письменное ходатайство о рассмотрении дела в их отсутствии),

рассмотрев дело № 5/04 по признакам нарушения Обществом с ограниченной ответственностью «Будь здоров» (г. Биробиджан) части 2 статьи 14 Федерального закона РФ от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Еврейской автономной области 14 июня 2011 года передано по подведомственности от Ростовского УФАС России заявление от ООО «Будь здоров!» (344002, г. Ростов-на-Дону, ул. Большая Садовая, д. 63) (далее – ООО «Будь здоров!» (г. Ростов-на-Дону)) на действия ООО «Будь здоров» (679000, г. Биробиджан, ул. «...») (далее – ООО «Будь здоров» (г. Биробиджан)) о незаконном использовании фирменного наименования и нарушении пунктов 3, 4 статьи 1474 Гражданского Кодекса Российской Федерации.

В обоснование своей жалобы ООО «Будь здоров!» (г. Ростов-на-Дону) представило

копии следующих документов:

- Свидетельство о государственной регистрации предприятия от 18 апреля 2002 года за номером 7761-РП;
- Свидетельство о внесении записи в Единый государственный реестр юридических лиц от 18 октября 2002 года в соответствии с которым данная организация внесена в реестр юридических лиц за основным государственным регистрационным номером 1026103276000;
- Свидетельство о постановке на учет российской организации в налоговом органе по месту нахождения на территории Российской Федерации от 26 февраля 2008 года с присвоением ИНН 6164202134 и КПП 616301001;
- Лицензия на осуществление фармацевтической деятельности № ЛО-61-02-000364 от 16 октября 2009 года (срок действия лицензии до 16 октября 2014 года).

В заявлении в антимонопольный орган общество сообщило о факте открытия в г. Биробиджане новой сети аптек по адресам: г. Биробиджан, ул. Шолом-Алейхема, д. 2 и ул. «...» на вывесках которых используется фирменное наименование «Будь здоров», что нарушает интересы ООО «Будь здоров!» (г. Ростов-на-Дону), как правообладателя данного фирменного наименования, имеющего более ранний приоритет защиты.

В ходе проверки фактов, изложенных в заявлении, установлено следующее.

Вывески аптечных пунктов по адресам: г. Биробиджан, ул. Шолом-Алейхема, д. 2 и ул. «...» выполнены с использованием обозначения, которое является сходным до степени смешения с фирменным наименованием «Будь здоров!» (г. Ростов-на-Дону). Данные аптечные пункты принадлежат Обществу с ограниченной ответственностью «Будь здоров» (679000, г. Биробиджан, ул. «...»).

Из документов представленных ООО «Будь здоров» (г. Биробиджан) установлено следующее.

ООО «Будь здоров» (г. Биробиджан) осуществляет деятельность на основании Устава общества, утвержденного 25 октября 2010 года Решением № 1 от 25 октября 2010 года Учредителя общества с ограниченной ответственностью «Будь здоров», Свидетельства о государственной регистрации юридического лица от 03 ноября 2010 года за основным государственным регистрационным номером 1107901001603, Свидетельства о постановке на учет российской организации в налоговом органе по месту нахождения на территории Российской Федерации от 03 ноября 2010 года с присвоением ИНН 7901537298 и КПП 790101001 и Свидетельства о внесении записи в Единый государственный реестр юридических лиц от 04 февраля 2011 года.

Согласно Договоров аренды от 09.02.2011г. и от 15.03.2011г. нежилые помещения по

адресам: г. Биробиджан, ул. «...» (площадью 72,4 кв.м.) и г. Биробиджан, ул. «...» (площадью 32 кв.м.) соответственно арендованы ООО «Будь здоров» (г. Биробиджан) у Мамедова Х. А. (физическое лицо) для использования по назначению.

На основании Выписки из Единого государственного реестра юридических лиц № 63 от 04 февраля 2011 года установлено, что основным видом экономической деятельности ООО «Будь здоров» (г. Биробиджан) является розничная торговля фармацевтическими, медицинскими, косметическими и парфюмерными товарами.

Общество имеет Лицензии на осуществление фармацевтической деятельности № 79-02-000026 от 08 апреля 2011 года (срок действия лицензии до 08 апреля 2016 года) и № 79-02-000028 от 16 мая 2011 года (срок действия лицензии до 16 мая 2016 года).

В заседании Комиссии представитель ООО «Будь здоров» (г. Биробиджан) Пастушенко В.Б. заявил, что в каждом регионе (например, в г. Благовещенск) есть организации с названием «Будь здоров» и их насчитывается более 25.

Профессор Шатуновский заявляет, что в данной ситуации русский язык рассматривает выражение «Будь здоров» - как предложение. Предложение «Будь здоров!» с восклицательным знаком призывает и побуждает быть здоровым, а предложение «Будь здоров» без восклицательного знака обязывает быть здоровым.

В г. Ростове-на-Дону фирменное наименование «Будь здоров!» с восклицательным знаком, а в г. Биробиджане «Будь здоров» без восклицательного знака, поэтому фирменные наименования разные и вследствие этого нет нарушения закона.

Исследовав заявление, материалы дела, выслушав доводы представителя ООО «Будь здоров» (г. Биробиджан), комиссия пришла к следующему.

Частью 1 статьи 1473 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) установлено, что 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.

В соответствии со статьей 1474 ГК РФ:

1. 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.

Сокращенные фирменные наименования, а также фирменные наименования на языках народов Российской Федерации и иностранных языках защищаются исключительным правом на фирменное наименование при условии их включения в единый государственный реестр юридических лиц.

2. Распоряжение исключительным правом на фирменное наименование (в том числе путем его отчуждения или предоставления другому лицу права использования фирменного наименования) не допускается.

3. 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.

4. Юридическое лицо, нарушившее правила пункта 3 настоящей [статьи](#), обязано по требованию правообладателя прекратить использование фирменного наименования, тождественного фирменному наименованию правообладателя или сходного с ним до степени смешения, в отношении видов деятельности, аналогичных видам деятельности, осуществляемым правообладателем, и возместить правообладателю причиненные убытки.

Частью 2 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции») запрещена недобросовестная конкуренция, в том числе, связанная с приобретением и использованием исключительного права на средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ или услуг.

ООО «Будь здоров!» (г. Ростов-на-Дону) согласно Свидетельству о внесении записи в Единый государственный реестр юридических лиц внесено в реестр юридических лиц за основным государственным регистрационным номером 1026103276000 **18 октября 2002 года**.

ООО «Будь здоров» (г. Биробиджан) согласно Свидетельству о государственной регистрации юридического лица внесено в реестр юридических лиц за основным государственным регистрационным номером 1107901001603 **3 ноября 2010 года**.

Следовательно ООО «Будь здоров!» (г. Ростов-на-Дону) включено в Единый государственный реестр юридических лиц ранее, чем ООО «Будь здоров» (г. Биробиджан) и имеет более ранний приоритет защиты.

ООО «Будь здоров!» (г. Ростов-на-Дону) и ООО «Будь здоров» (г. Биробиджан) имеют одинаковую организационно-правовую форму «Общество с ограниченной ответственностью».

ООО «Будь здоров!» (г. Ростов-на-Дону) обладает лицензией на осуществление фармацевтической деятельности № ЛО-61-02-000364 от 16 октября 2009 года.

ООО «Будь здоров» (г. Биробиджан) располагает лицензиями на осуществление фармацевтической деятельности № 79-02-000026 от 08 апреля 2011 года и № 79-02-000028 от 16 мая 2011 года.

Следовательно ООО «Будь здоров!» (г. Ростов-на-Дону) и ООО «Будь здоров» (г. Биробиджан) осуществляют деятельность на одном товарном рынке фармацевтических услуг.

Фирменное наименование ООО «Будь здоров» (г. Биробиджан) тождественно фирменному наименованию и имеет схожесть до степени смешения с фирменным наименованием ООО «Будь здоров!» (г. Ростов-на-Дону), зарегистрированным ранее, чем внесена запись ООО «Будь здоров» (г. Биробиджан) в ЕГРЮЛ, поскольку имеет графическое и фонетическое сходство при его произношении; слова, составляющие фирменное наименование ООО «Будь здоров» (г. Биробиджан) совпадают со словами, составляющими фирменное наименование ООО «Будь здоров!» (г. Ростов-на-Дону), в связи с чем способно создать у потребителя мнение о наличии связи между ООО «Будь здоров» (г. Биробиджан) и ООО «Будь здоров!» (г. Ростов-на-Дону).

Вместе с тем, частью 6 статьи 1252 ГК РФ установлено, что 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. Владелец такого исключительного права может в порядке, установленном ГК РФ, требовать признания недействительным предоставления правовой охраны товарному знаку (знаку обслуживания) либо полного или частичного запрета на использование фирменного наименования или коммерческого обозначения.

Частью 7 статьи 1252 ГК РФ установлено, что 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 ГК РФ, так и в соответствии с антимонопольным [ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВОМ](#).

Таким образом, использование ООО «Будь здоров» (г. Биробиджан) фирменного наименования «Будь здоров», которое тождественно фирменному наименованию и является сходным до степени смешения с фирменным наименованием ООО «Будь здоров!» (г. Ростов-на-Дону), включенного в Единый государственный реестр

юридических лиц ранее, чем ООО «Будь здоров» (г. Биробиджан), является нарушением части 2 статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции» - недобросовестная конкуренция связанная с приобретением и использованием исключительного права на средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ или услуг.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 49 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия Еврейского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать Общество с ограниченной ответственностью «Будь здоров» (г. Биробиджан) нарушившим требования части 2 статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в допущении недобросовестной конкуренции, связанной с приобретением и использованием исключительного права на средства индивидуализации юридического лица, а именно использование фирменного наименования «Будь здоров», которое тождественно фирменному наименованию другого юридического лица - Общества с ограниченной ответственностью «Будь здоров!» (г. Ростов-на-Дону) и сходно с ним до степени смешения.
2. Выдать Обществу с ограниченной ответственностью «Будь здоров» (г. Биробиджан) предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.
3. Передать материалы дела должностному лицу Еврейского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Будь здоров» (г. Биробиджан).

Председатель Комиссии:

Члены Комиссии:

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в Арбитражный суд ЕАО.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

ПРЕДПИСАНИЕ

г. Биробиджан

08 августа 2011 г.

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

Председатель Комиссии:	-	руководитель Еврейского УФАС России; ведущий специалист - эксперт отдела антимонопольного контроля и рекламы
Члены Комиссии:	-	Еврейского УФАС России. специалист - эксперт отдела антимонопольного контроля и рекламы Еврейского УФАС России.
	-	

руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона РФ от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения от 08.08.2011 по делу № 5/04 о нарушении Обществом с ограниченной ответственностью «Будь здоров» (679000, г. Биробиджан, «...» части 2 статьи 14 Федерального закона РФ от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. Обществу с ограниченной ответственностью «Будь здоров» (679000, г. Биробиджан, ул. «...» в срок **до 02 октября 2011 года** прекратить нарушения требований части 2 статьи 14 Федерального закона РФ от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившихся в допущении недобросовестной конкуренции, связанной с приобретением и использованием исключительного права на средства индивидуализации юридического лица, а именно использование фирменного наименования «Будь здоров», которое тождественно фирменному наименованию другого юридического лица - Общества с ограниченной ответственностью «Будь здоров!» (344002, г. Ростов-на-Дону, ул. Большая Садовая, д. 63) и сходно с ним до степени смешения.

2. О выполнении настоящего Предписания сообщить в антимонопольный орган не позднее пяти дней со дня его выполнения.

Председатель Комиссии:

А.А. Лунёв

Члены Комиссии:

Л.В. Павельева

А.А. Макаров

Предписание может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.