

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть оглашена «11» августа 2015 г.

г. Кемерово

Решение изготовлено в полном объеме «14» августа 2015 г.

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

Председателя Комиссии: Кластер Е.А. - заместителя руководителя
управления;

Членов Комиссии: Каминской Е.Б. - начальника отдела рекламы,
недобросовестной конкуренции и финансовых
рынков;

Чубукова А.А. – начальника отдела судебной и
правовой работы;

Акатьевой И.С – ведущего специалиста - эксперта
отдела рекламы, недобросовестной конкуренции и
финансовых рынков,

рассмотрев дело № 44/А-14-2015, возбужденное по признакам нарушения Обществом с ограниченной ответственностью «Сибфармация» (далее по тексту – ООО «Сибфармация»; юридический адрес: 652425, Кемеровская область, г.Березовский, пр.Ленина, 7 А – 54; ИНН 4203005393, ОГРН 1024200646800; дата регистрации в качестве юридического лица 04.08.2000г.) пункта 2 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее по тексту – ФЗ «О защите конкуренции»), в присутствии:

- представителя Общества с ограниченной ответственностью «Медэкспорт - Северная Звезда» (далее - ООО «Медэкспорт - Северная Звезда») <...> по доверенности № 80/МСЗ-2015 от 05.08.2015г.

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило заявление ООО «Медэкспорт - Северная Звезда» о наличии

признаков нарушения антимонопольного законодательства в действиях ООО «Сибфармация».

Из заявления следует, что на территории Кемеровской области по адресу: г.Березовский, пр.Ленина, 7А располагается аптека с незаконным использованием вывески «ФАРМОКОПЕЙКА», хозяйственную деятельность по данному адресу осуществляет ООО «Сибфармация».

Приказом Кемеровского УФАС России от 15.07.2015 № 118 было возбуждено дело № 44/А-14-2015 по признакам нарушения ООО «Сибфармация» пункта 2 части 1 статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в использовании словесного обозначения «ФАРМОКОПЕЙКА» сходного до степени смещения с товарным знаком № 260835, принадлежащим ООО «Медэкспорт - Северная Звезда», при оформлении вывески аптеки по адресу: Кемеровская область, г.Березовский, пр.Ленина, 7А.

Определением от 17.07.2015г. дело № 44/А-14-2015 было назначено к рассмотрению на 11.08.2015г. на 15 часов 00 минут.

Копии определения от 17.07.2015г. и приказа Кемеровского УФАС России от 05.07.2015 № 118 были направлены в адрес ООО «Сибфармация» и заявителю заказными письмами с уведомлением о вручении (уведомления о вручении почтовых отправлений имеются в материалах дела).

11.08.2015г. состоялось рассмотрение дела № 44/А-14-2015 в присутствии представителя ООО «Медэкспорт - Северная Звезда» <...> по доверенности, которая поддержала требования, изложенные в заявлении.

Изучив материалы дела, заслушав пояснения представителя ООО «Медэкспорт - Северная Звезда», Комиссия Кемеровского УФАС России установила следующее:

ООО «Медэкспорт - Северная Звезда» осуществляет хозяйственную деятельность на территории Российской Федерации (в том числе и на территории Кемеровской области) и является правообладателем товарного знака «ФАРМОКОПЕЙКА» в соответствии с приложением к свидетельству на товарный знак (знак обслуживания) № 260835 от 05.02.2013г. Приложением к свидетельству на товарный знак (знак обслуживания) № 260835 срок действия регистрации товарного знака продлен до 09.08.2022г.

Товарный знак «ФАРМОКОПЕЙКА» зарегистрирован в отношении товаров и услуг 03, 05, 09, 10, 11, 16, 25, 29, 30, 32, 39, 41, 43, 44 классов Международного классификатора товаров и услуг (МКТУ), в том числе, 44 класс: аптеки (продажа населению фармацевтических и других медицинских товаров).

Разрешения ООО «Медэкспорт - Северная Звезда» на использование товарного знака по свидетельству № 260835 ООО «Сибфармация» не давало.

Факт использования вывески «ФАРМОКОПЕЙКА» подтвержден протоколом осмотра доказательств от 23.04.2015 № 42АА1060976, заверенным нотариально.

Из пояснений ООО «Сибфармация», представленных в адрес Кемеровского УФАС России следует, что общество никогда не вело и не ведет хозяйственную деятельность по адресу: г.Березовский, пр.Ленина, 7А, товарный знак

«ФАРМОКОПЕЙКА» обществом не используется.

Согласно выписке из ЕГРЮЛ, размещенной на официальном сайте Федеральной налоговой службы, ООО «Сибфармация» зарегистрировано по адресу: 652425, Кемеровская область, г.Березовский, пр. Ленина, 7 А – 54; основным видом деятельности общества является розничная торговля фармацевтическими товарами (ОКВЭД 52.31).

В подтверждение осуществляемой деятельности ООО «Сибфармация» представило в адрес Кемеровского УФАС России копии следующих документов: свидетельство о государственной регистрации (перерегистрации) юридического лица № 461 серия БР-410 от 04.08.2000г., согласно которому основным видом деятельности общества является аптечное учреждение, оптовая, розничная торговля, маркетинговые исследования; лицензию № ЛО-4202-001410 от 02.06.2015г. на осуществление фармацевтической деятельности. Согласно представленным приложениям к данной лицензии общество осуществляет фармацевтическую деятельность по следующим адресам в Кемеровской области: г.Киселёвск, ул.Седова, 2; г.Киселевск, ул.Весенняя, 3; г.Белово, пгт. Инской, ул.Энергетическая, 22; г.Юрга, пр.Победы, 34.

Вместе с тем, из ответа Управления лицензирования медико-фармацевтических видов деятельности Кемеровской области, представленного в адрес Кемеровского УФАС России, следует, что по адресу: Кемеровская область, г.Березовский, пр.Ленина, 7А в период с 01.04.2015г. по 02.06.2015г. лицензию на осуществление фармацевтической деятельности имело ООО «Сибфармация», в подтверждение были представлены выписка из реестра лицензий, и копии лицензий № ЛО-42-001325 от 19.02.2015г., № ЛО-42-02-001381 от 30.04.2015г., выданных ООО «Сибфармация» на осуществление фармацевтической деятельности по указанному адресу.

С 02.06.2015г. по адресу: Кемеровская область, г.Березовский, пр.Ленина, 7А фармацевтическую деятельность осуществляет ИП <...> на основании лицензии на осуществление фармацевтической деятельности по данному адресу и на основании договора от 06.05.2015г. купли продажи нежилого помещения по адресу: Кемеровская область, г.Березовский, пр.Ленина, 7А – 54.

Также ИП <...> представила в адрес Кемеровского УФАС России фотографии с оформлением аптеки по данному адресу. В соответствии с представленными фотографиями аптека оформлена вывесками с наименованием «добрая аптека».

В подтверждение осуществления фармацевтической деятельности на территории Кемеровской области ООО «Медэкспорт - Северная Звезда» представило в адрес Кемеровского УФАС России копии:

- договора франчайзинга от 06.05.2013г., заключенного между ООО «Медэкспорт - Северная Звезда» (правообладатель) и ИП <...> (пользователь). В соответствии с предметом данного договора правообладатель обладает правом использования знака обслуживания «ФАРМОКОПЕЙКА», пользователь желает осуществлять фармацевтическую деятельность с использованием знака обслуживания «ФАРМОКОПЕЙКА», принадлежащего правообладателю в отношении следующих услуг для которых зарегистрирован указанный товарный знак обслуживания: класс 44 МКТУ аптеки (продажа населению фармацевтических и других

медицинских товаров);

- лицензии на осуществление ИП <...>, в том числе, на территории Кемеровской области фармацевтической деятельности в городах: Кемерово, Юрга, Ленинск-Кузнецкий, Топки, Калтан, Новокузнецк.

Согласно выписке из ЕГРЮЛ, размещенной на официальном сайте Федеральной налоговой службы, основным видом деятельности ООО «Медэкспорт - Северная Звезда» является оптовая торговля фармацевтическими товарами (ОКВЭД 51.46.1), одним из дополнительных видов деятельности является розничная торговля фармацевтическими товарами (ОКВЭД 52.31).

Таким образом, Кемеровским УФАС России установлено, что хозяйствующие субъекты ООО «Медэкспорт - Северная Звезда» и ООО «Сибфармация» осуществляют на территории Кемеровской области аналогичную деятельность по реализации фармацевтических товаров через аптеки, то есть, являются конкурентами.

Согласно пункта 9 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - ФЗ «О защите конкуренции») установлено, что недобросовестная конкуренция - это 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.

Согласно пункту 2 части 1 статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции» не допускается недобросовестная конкуренция, в том числе, введение в заблуждение в отношении характера, способа и места производства, потребительских свойств, качества и количества товара или в отношении его производителей.

Введение в заблуждение относительно изготовителя товара возможно вследствие использования обозначений, ассоциирующихся у потребителя с другим лицом, что в той или иной степени имеет значение для принятия потребителем решения о приобретении товара. Термин «введение в заблуждение» необходимо понимать как действия хозяйствующего субъекта, вследствие которых создается ложное впечатление.

Статья 10bis(2) Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883г., участником которой является и Российская Федерация, определяет акт недобросовестной конкуренции как «всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах» и указывает какие действия подлежат запрету, в частности, все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента.

ООО «Медэкспорт - Северная Звезда» и ООО «Сибфармация» являются хозяйствующими субъектами - конкурентами, осуществляющими деятельность по продаже населению фармацевтических и других медицинских товаров через аптеки в пределах одних географических границ.

Действия ООО «Сибфармация», выразившиеся в оформлении вывески аптеки в апреле 2015г. по адресу: Кемеровская область, г.Березовский, пр.Ленина, 7А с использованием словесного обозначения «ФАРМОКОПЕЙКА» сходного до степени смещения с товарным знаком № 260835 принадлежащего ООО «Медэкспорт - Северная Звезда», противоречат действующему законодательству ФЗ «О защите конкуренции», обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, принципам разумности, справедливости, могут причинить убытки хозяйствующему субъекту - ООО «Медэкспорт - Северная Звезда», в виде оттока потребителей, что является недобросовестной конкуренцией, а, следовательно, не соответствуют требованиям пункта 2 части 1 статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции».

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства,

РЕШИЛА:

1. Признать действия Общества с ограниченной ответственностью «Сибфармация», выразившиеся в оформлении вывески аптеки в апреле 2015г. по адресу: Кемеровская область, г.Березовский, пр.Ленина, 7А с использованием словесного обозначения «ФАРМОКОПЕЙКА» сходного до степени смещения с товарным знаком № 260835 принадлежащего ООО «Медэкспорт - Северная Звезда», нарушением пункта 2 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Предписание не выдавать в связи с прекращением осуществления деятельности ООО «Сибфармация» с 02.06.2015г. по адресу: Кемеровская область, г.Березовский, пр.Ленина, 7А и изменением оформления аптеки.

Председатель Комиссии

Е.А. Клостер

Члены Комиссии

Е.Б. Каминская

А.А. Чубуков

И.С. Акатьева

Решение может быть обжаловано в течении трех месяцев со дня его принятия в арбитражный суд.