

## РЕШЕНИЕ

по делу № 539/2013 в отношении ООО «Апрельфарм»

г. Краснодар

**Резолютивная часть решения оглашена «15» апреля 2015 г.**

**В полном объеме решение изготовлено «28» апреля 2015 г.**

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю (далее - Краснодарское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии – Оберемок В.В. – заместитель руководителя, начальник отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции.

Члены Комиссии:

Голубцова О.В. – заместитель начальника отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;

Нудной Н.С. – главный специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;

Мигунова А.Н. – главный специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции,

рассмотрев дело № 539/2013, возбужденное по признакам нарушения ООО «Апрельфарм» (место нахождения: 350089, г. Краснодар, проспект Чекистов, 34,1; ИНН 2308124789; ОГРН 1062308033732; дата создания юр. лица: 27.11.2006) части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», в связи с использованием с 03.06.2013г. по настоящее время при оформлении аптек, расположенных по следующим адресам:

- г. Белореченск, ул. Интернациональная, 30;

- г. Краснодар, ул. Трудовой Славы, 36;

- г. Туапсе, ул. Новороссийское шоссе, 4/1, обозначения «социальная аптека»,

являющегося частью фирменного наименования ООО «Социальная Аптека» и его коммерческим обозначением,

в присутствии следующих лиц:

**от ответчика** – представителя по доверенности от 17.01.2015 Долгополовой Татьяны Витальевны,

**от заявителя** – представителя по доверенности от 12.01.2015 Манукян Рафаэля Маргаровича,

## **УСТАНОВИЛА:**

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю поступило заявление ООО «Социальная Аптека» (вх. № 7277 от 05.09.2013) (далее – заявитель) о признаках нарушения антимонопольного законодательства в действиях ООО «Апрельфарм» (место нахождения: 350089, г. Краснодар, проспект Чекистов, 34,1; ИНН 2308124789; ОГРН 1062308033732; дата создания юр. лица: 27.11.2006).

В связи с указанным, Краснодарским УФАС России в отношении ООО «Апрельфарм» 02.12.2013 было возбуждено дело № 539/2013 о нарушении антимонопольного законодательства, и рассмотрение дела было назначено на 18.02.2014 в 11 часов 30 минут.

18.02.2014 рассмотрение дела № 539/2013 было приостановлено Комиссией Краснодарского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в связи с рассмотрением в Арбитражном суде Краснодарского края дела № А32-34694/2013, возбужденного по заявлению ООО «ФК «Апрель» к Управлению Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю об оспаривании решения и предписания, вынесенных по делу № 233/2013, и имеющее значение для принятия решения по делу № 539/2013.

12.01.2015г. дело № 539/2013 было возобновлено в связи с устранением обстоятельств, послуживших основанием для приостановления данного дела, и рассмотрение дела № 539/2013 назначено на 29.01.2015г. в 12 часов 00 минут.

29.01.2015г. Комиссия Краснодарского УФАС России определила отложить рассмотрение дела № 539/2013 в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств от заявителя и ответчика и рассмотрение дела № 539/2013 было назначено на 04.03.2015 в 11 часов 30 минут.

04.03.2015г. Комиссия Краснодарского УФАС России определила отложить рассмотрение дела № 539/2013 в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств от заявителя и ответчика и рассмотрение дела № 539/2013 было назначено на 15.04.2015 в 11 часов 30 минут.

При рассмотрении дела № 539/2013 по существу Комиссией установлено следующее:

Заявитель – ООО «Социальная Аптека» зарегистрировано как юридическое лицо с данным наименованием 20.09.2010.

При этом, согласно представленным в Краснодарское УФАС России ООО «Социальная Аптека» материалам (газета «Краснодарские Известия», выпуск от 16 декабря 2011 года, выпуск от 20 апреля 2012г., выпуск от 17 мая 2013г.; газета «Здоровье в каждый дом», выпуски № 38(815) от 03-09 октября 2011г., № 40 (817) от 17-23 октября 2011г., № 34(811) от 5-11 сентября 2011г., № 36(813) от 19-25 сентября 2011г., видеоролики рекламы в маршрутном такси, видеоролики за 2011-2012 гг. и т.п.) общество использует обозначение «социальная аптека» в качестве своего коммерческого обозначения, причем, документы и материалы, представленные ООО «Социальная аптека» подтверждают, что обозначение «социальная аптека» используется с 2011 года в рекламе, размещаемой в печатных СМИ, выпускаемых на территории г. Краснодара, в рекламе, распространяемой на телевизионных каналах и в радиоэфирах г. Краснодара и Краснодарского края.

Заявление ООО «Социальная аптека» о нарушении антимонопольного законодательства в действиях ООО «Апрельфарм» поступило в Краснодарское УФАС России 05.09.2013г. (вх.№ 7277).

Из письма, представленного ООО «Социальная аптека» (вх. № 8467 от 15.10.2013г.) в ответ на запрос Краснодарского УФАС России (исх. № 12947/7 от 16.09.2013г.), факт использования ООО «Апрельфарм» обозначения «социальная аптека» на вывесках аптек, расположенных по вышеуказанным адресам, выявлен ООО «Социальная аптека» 03 июня 2013г.

В соответствии с п. 1 ст. 1473 ГК РФ Гражданского кодекса Российской Федерации 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.

Согласно п. 1 ст. 1474 Гражданского кодекса Российской Федерации 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.

В соответствии с п. 2 статьи 1475 ГК РФ 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.

Согласно п. 1 ст. 1539 Гражданского Кодекса Российской Федерации правообладателю принадлежит исключительное право использования коммерческого обозначения в качестве средства индивидуализации

принадлежащего ему предприятия любым не противоречащим закону способом (исключительное право на коммерческое обозначение), в том числе путем указания коммерческого обозначения на вывесках, бланках, в счетах и на иной документации, в объявлениях и рекламе, на товарах или их упаковках, если такое обозначение обладает достаточными различительными признаками и его употребление правообладателем для индивидуализации своего предприятия является известным в пределах определенной территории.

Согласно выписке из Единого государственного реестра юридических лиц, содержащей сведения о юридическом лице – обществе с ограниченной ответственностью «Социальная Аптека» (в деле) дата регистрации общества с данным наименованием – 20.09.2010. Следовательно, право на фирменное наименование ООО «Социальная Аптека» возникло у общества 20 сентября 2010 года.

ООО «Апрельфарм» при оформлении аптек, расположенных по следующим адресам:

- г. Белореченск, ул. Интернациональная, 30;

- г. Краснодар, ул. Трудовой Славы, 36;

- г. Туапсе, ул. Новороссийское шоссе, 4/1, использует обозначение «социальная аптека», являющееся частью фирменного наименования ООО «Социальная аптека» и его коммерческим обозначением, что подтверждено фотоматериалами, представленными в Краснодарское УФАС России заявителем (вх. № 7277 от 05.09.2013г.).

В письменных объяснениях, представленных ООО «Апрельфарм» в Краснодарское УФАС России (исх. № 32 от 08.10.2013, вх. № 8356 от 10.10.2013), общество указало, что ООО «ФК «Апрель», ООО «Апрельфарм» и ООО «Апрель 2012» входят в группу компаний «Апрель», являются единой аптечной сетью. Словесное обозначение «социальная аптека» используется группой компаний «Апрель» с 2009 года. Кроме того, в своих пояснениях ООО «Апрельфарм» указало, что обозначение «социальная аптека» используется ООО «Апрельфарм» совместно со словом «Апрель», в связи с чем обладает достаточной различительной способностью, позволяющей отличить аптечную сеть «Апрель» от других аптечных сетей.

В рамках дела № 539/2013 Краснодарским УФАС России были запрошены материалы, подтверждающие использование ООО «Апрельфарм» словесного обозначения «социальная аптека» с 2009 года. ООО «Апрельфарм» представило договор № 5 о рекламном обслуживании от 16.03.2012г. (вх. № 2017 от 24.02.2015г.), заключенный между ИП Бойко Н.П. и ООО «Апрельфарм», а также макет с рекламой содержания: *«Социальная аптека «Апрель» всегда рядом»*, изготовленный в рамках вышеуказанного договора, утвержденный печатями и подписями сторон, кроме того, указало, что представить доказательства, подтверждающие использование словесное обозначение с 2009г. представить не может, поскольку срок хранения договоров об оказании услуг в Группе компаний «Апрель» составляет 5 лет. В рамках судебного разбирательства по делу № А32-34694/2014, возбужденному по заявлению ООО «ФК «Апрель», входящего в группу компаний «Апрель», об оспаривании решения и предписания Краснодарского УФАС России, в связи с рассмотрением которого было приостановлено дело №

539/2013, довод об использовании словесного обозначения «социальная аптека» ООО «ФК «Апрель» с 2009 года также не подтвердился. Согласно позиции ООО «ФК «Апрель», заявленной в суде и в ходе рассмотрения дела № 233/2013, общество использует словесное обозначение «социальная аптека» с 2009г. В подтверждение данного довода, общество представило копии договора № 1/PM от 16 января 2009 года, заключенного между ИП Бухтияровой С.Г. и ООО «ФК «Апрель», и договора № 10 о рекламном обслуживании от 12 января 2009 года, заключенного между ИП Бойко Н.П. и ООО «ФК «Апрель». Однако доказательств фактического исполнения данных договоров, а также доказательств фактического использования баннера с размещенным на нем словесным обозначением «социальная аптека» в гражданском обороте с 2009 года общество не представило, тем самым не подтвердило довод об использовании словесного обозначения «социальная аптека» с 2009 года.

Таким образом, заявленный ООО «Апрельфарм» в рамках рассмотрения дела № 539/2013 довод об использовании словесного обозначения группой компаний «Апрель» с 2009 года, то есть ранее регистрации фирменного наименования ООО «Социальная аптека», а также ранее использования ООО «Социальная аптека» обозначения «социальная аптека» в качестве коммерческого, общество не подтвердило.

С доводом ООО «Апрельфарм» об использовании на баннере словесного обозначения «социальная аптека» совместно со словом «Апрель» Краснодарское УФАС России не согласно по следующим основаниям. Исходя из содержания ст.ст. 1473, 1474, 1539 Гражданского Кодекса Российской Федерации исключительное право на фирменное наименование, в том числе на его охрану, возникает у юридического лица с момента государственной регистрации. Законом не допускается использование обозначения, сходного до степени смешения с фирменным наименованием, товарным знаком или защищенным исключительным правом коммерческим обозначением, принадлежащим другому лицу, у которого соответствующее право возникло ранее.

Таким образом, в связи с тем, что фирменное наименование ООО «Социальная аптека» зарегистрировано 20.09.2010, а факт использования словесного обозначения «социальная аптека», являющегося частью фирменного наименования ООО «Социальная аптека» и его коммерческим обозначением, ООО «Апрельфарм» с 2009 года не подтвердился, следовательно, ООО «Апрельфарм» не имело законных оснований на использование данного обозначения в своей деятельности.

Согласно статье 1252 Гражданского Кодекса Российской Федерации 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.

Согласно п. 2 ст. 1539 ГК РФ не допускается использование обозначения, способного ввести в заблуждение относительно принадлежности предприятия определенному лицу, в частности обозначения, сходного до степени смешения с фирменным наименованием, товарным знаком или защищенным исключительным

правом коммерческим обозначением, принадлежащим другому лицу, у которого соответствующее право возникло ранее.

В соответствии со статьей 8 bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности фирменное наименование охраняется во всех странах Союза без обязательной подачи заявки или регистрации и независимо от того, является ли оно частью товарного знака.

Согласно статье 10 bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности актом недобросовестной конкуренции считается каждый акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах. В частности, подлежат запрету все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента.

В соответствии с п. 9 ст. 4 Федерального закона «О защите конкуренции» недобросовестной конкуренцией являются 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 ч. 1 ст. 14 Федерального закона «О защите конкуренции» недобросовестная конкуренция не допускается.

В соответствии с выпиской из Единого государственного реестра юридических лиц, содержащей сведения о юридическом лице – ООО «Социальная Аптека», видами деятельности общества являются розничная торговля медицинскими товарами и ортопедическими изделиями (код ОКВЭД 52.32; розничная торговля фармацевтическими товарами (код ОКВЭД 52.31).

В соответствии с выпиской из Единого государственного реестра юридических лиц, содержащей сведения о юридическом лице – ООО «Апрельфарм», видами деятельности общества являются розничная торговля медицинскими товарами и ортопедическими изделиями (код ОКВЭД 52.32; розничная торговля фармацевтическими товарами (код ОКВЭД 52.31).

Следовательно, ООО «Апрельфарм» и ООО «Социальная Аптека» являются хозяйствующими субъектами – конкурентами, поскольку осуществляют деятельность на одном товарном рынке по реализации фармацевтических товаров на территории Краснодарского края.

Действия ООО «Апрельфарм», связанные с использованием обозначения «социальная аптека», являющегося частью фирменного наименования ООО «Социальная аптека» и его коммерческим обозначением при оформлении аптек, расположенных по адресам:

- г. Белореченск, ул. Интернациональная, 30;

- г. Краснодар, ул. Трудовой Славы, 36;

- г. Туапсе, ул. Новороссийское шоссе, 4/1, противоречат честным обычаям в промышленных и торговых делах и способны вызвать смещение в отношении предприятия.

Следовательно, действия ООО «Апрельфарм» нарушают п. 2 ст. 1539 ГК РФ, ст.ст. 8, 10 bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности.

Кроме того, использование ООО «Апрельфарм» при оформлении принадлежащих ему аптек обозначения «социальная аптека», являющегося частью фирменного наименования ООО «Социальная Аптека» и его коммерческим обозначением, направлено на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам – конкурентам либо нанести или могут нанести вред их деловой репутации.

Следовательно, указанные действия ООО «Апрельфарм» содержат все признаки недобросовестной конкуренции, перечисленные в пункте 9 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции» и нарушают требования ч. 1 ст. 14 Федерального закона «О защите конкуренции».

Из документов, представленных заявителем (вх. № 2280 от 02.03.2015г.; вх. № 3988 от 13.04.2015г.) и ответчиком (вх. № 2017 от 24.02.2015г.; вх. № 3997 от 13.04.2015г.), следует, что ООО «Апрельфарм» на дату принятия решения Комиссией и выдачи предписания обозначение «социальная аптека» по адресу:

- г. Краснодар, ул. Трудовой Славы, 36, не использует.

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

#### **РЕШИЛА:**

1. Признать действия ООО «Апрельфарм» (место нахождения: 350089, г. Краснодар, проспект Чекистов, 34,1; ИНН 2308124789; ОГРН 1062308033732; дата создания юр. лица: 27.11.2006), выразившиеся в незаконном использовании с 03.06.2013г. по настоящее время при оформлении аптек, расположенных по следующим адресам:

- г. Белореченск, ул. Интернациональная, 30;

- г. Краснодар, ул. Трудовой Славы, 36;

- г. Туапсе, ул. Новороссийское шоссе, 4/1, обозначения «социальная аптека», являющегося частью фирменного наименования ООО «Социальная Аптека» и его коммерческим обозначением, нарушением части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Выдать ООО «Апрельфарм» предписание о прекращении нарушения части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2.5 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

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

### **ПРЕДПИСАНИЕ № 24-539/2013**

по делу № 539/2013 в отношении ООО «Апрельфарм»

**28 апреля 2015 г.**

**г. Краснодар**

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Краснодарскому краю (Краснодарского УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии Оберемок В.В. – заместитель руководителя, начальник отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;

Члены Комиссии:

Голубцова О.В. – заместитель начальника отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;

Нудной Н.С. – главный специалист-эксперт контроля рекламы и недобросовестной конкуренции;

Мигунова А.Н. – главный специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции,

руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Федеральный закон «О защите конкуренции»), на основании своего решения **от 28.04.2015 по делу № 539/2013** о нарушении ООО «Апрельфарм» (место нахождения: 350089, г. Краснодар, проспект Чекистов, 34,1; ИНН 2308124789; ОГРН 1062308033732; дата создания юр. лица: 27.11.2006) части 1 статьи 14 Федерального закона «О защите конкуренции»,

#### **ПРЕДПИСЫВАЕТ:**

ООО «Апрельфарм» (место нахождения: 350089, г. Краснодар, проспект Чекистов, 34,1; ИНН 2308124789; ОГРН 1062308033732; дата создания юр. лица: 27.11.2006) в течение месяца со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившееся в незаконном использовании при оформлении аптек, расположенных по следующим адресам:

- г. Белореченск, ул. Интернациональная, 30;

- г. Туапсе, ул. Новороссийское шоссе, 4/1, обозначения «социальная аптека», являющегося частью фирменного наименования ООО «Социальная Аптека» и его коммерческим обозначением, а именно: ООО «Апрельфарм» прекратить использование обозначения «социальная аптека» при оформлении аптек, расположенных по следующим адресам:

- г. Белореченск, ул. Интернациональная, 30;

- г. Туапсе, ул. Новороссийское шоссе, 4/1.

О выполнении настоящего Предписания сообщить в Краснодарское УФАС России не позднее пяти дней со дня его выполнения с приложением соответствующих доказательств.

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа частью 2.5 статьи 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.

