

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 050/01/14.4-773/2020

«12» октября 2020 г.
Москва

г.

Резолютивная часть решения оглашена «28» сентября 2020 г.

В полном объеме решение изготовлено «12» октября 2020 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Московской области (далее — Комиссия) по рассмотрению дела № 050/01/14.4-773/2020 о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии: <...> — заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Московской области (далее — Управление);

Члены Комиссии: <...> — <...> отдела контроля за рекламной деятельностью и недобросовестной конкуренцией Управления;

<...> — ведущий специалист-эксперт отдела контроля за рекламной деятельностью и недобросовестной конкуренцией Управления,

рассмотрев дело № 050/01/14.4-773/2020 по признакам нарушения части 1 статьи 14.4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции) в части приобретения и использования ООО «Мосэнергосбыт» (далее — Ответчик, Общество) фирменного наименования, сходного до степени смешения с фирменным наименованием АО «Мосэнергосбыт» (далее — Заявитель),

УСТАНОВИЛА:

В Управление поступило обращение АО «Мосэнергосбыт» (место нахождения: 117312, г. Москва, ул. Вавилова, д. 9; ИНН: 7736520080; ОГРН: 1057746557329) (вх. № 8043/20 от 06.03.2020) о признаках нарушения Закона о защите конкуренции в действиях ООО «Мосэнергосбыт» (место нахождения: 141009, Московская область, г. Мытищи, ул. Колонцова, д. 5, эт. 2, пом. 213Б; ИНН: 4028068119; ОГРН: 1194027000958), выразившихся в приобретении и использовании ООО «Мосэнергосбыт» фирменного наименования, сходного до степени смешения с фирменным наименованием Заявителя.

Согласно обращению, АО «Мосэнергосбыт» присвоен статус гарантирующего поставщика электрической энергии на территории Московской области, а также определены границы зоны деятельности в административных границах Московской области. Во исполнение договорных обязательств Заявитель обеспечивает поставку электрической энергии потребителям, осуществляет проверку и контрольное снятие показаний приборов учета электрической энергии (далее — приборов учета), установку (замену) приборов учета и ввод их в эксплуатацию.

Заявителю стало известно о том, что в зоне деятельности АО «Мосэнергосбыт» осуществляет деятельность ООО «Мосэнергосбыт». Согласно обращению Заявителя, представители Общества приходят к гражданам-потребителям и, представляясь работниками АО «Мосэнергосбыт», настаивают на замене надлежаще работающих приборов учета по надуманным основаниям.

По мнению Заявителя, использование Ответчиком обозначения, сходного до степени смешения с фирменным наименованием АО «Мосэнергосбыт», влечет смешение с хозяйственной деятельностью АО «Мосэнергосбыт», наносит ущерб деловой репутации Заявителя, вводит потребителей в заблуждение, а также может привести к возникновению необоснованных расходов потребителей, связанных с приобретением и заменой приборов учета.

Согласно позиции Ответчика по настоящему делу (вх. № 25465/20 от 25.06.2020), ООО «Мосэнергосбыт» является юридическим лицом, зарегистрированным Федеральной налоговой службой в установленном законом порядке.

В своих пояснениях Общество также указывает на то, что Заявитель

и Ответчик осуществляют различные виды деятельности, что подтверждается соответствующими кодами ОКВЭД, указанными в Едином государственном реестре юридических лиц (далее — ЕГРЮЛ). ООО «Мосэнергосбыт» осуществляет деятельность исключительно рекламного характера, при этом все рекламные акции носят рекомендательный характер. Общество собирает заявки-заказы и составляет сопроводительную документацию для заказчиков рекламы, услуга по замене приборов учета приобретается потребителями у самозанятых инженеров электриков.

Заявителем, по мнению Ответчика, не было представлено документального подтверждения выполнения ООО «Мосэнергосбыт» электромонтажных работ.

Как указывается Ответчиком, в форме общества с ограниченной ответственностью под наименованием «Мосэнергосбыт» было зарегистрировано более 15 организаций.

По вышеизложенным причинам Общество не считает себя нарушившим часть 1 статьи 14.4 Закона о защите конкуренции.

Согласно статье 10.bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883, актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах.

В соответствии с пунктом 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции, любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимущества при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности, справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам-конкурентам либо нанести вред их деловой репутации, являются недобросовестной конкуренцией.

В соответствии с частью 1 статьи 14.4 Закона о защите конкуренции, не допускается недобросовестная конкуренция, связанная с приобретением и использованием исключительного права на средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации товаров, работ или услуг (далее — средства индивидуализации).

Рассмотрев материалы дела и выслушав доводы лиц, участвующих в деле, Комиссия установила следующее.

Предметом рассмотрения в рамках настоящего дела является приобретение и использование ООО «Мосэнергосбыт» фирменного наименования, сходного до степени смешения с фирменным наименованием АО «Мосэнергосбыт».

Согласно пункту 4 статьи 4 Закона о защите конкуренции, товарный рынок — сфера обращения товара (в том числе товара иностранного производства), который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров (далее — определенный товар), в границах которой (в том числе географических) исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами.

В силу пункта 1 статьи 4 Закона о защите конкуренции, товар — объект гражданских прав (в том числе работа, услуга, включая финансовую услугу), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Учитывая изложенное, продуктовые границы товарного рынка, на котором совершен предполагаемый акт недобросовестной конкуренции, определены на основании потребительских свойств товаров, которые рассматриваются в настоящем деле.

Продуктовые границы товарного рынка определены по товару «установка (замена) приборов учета электрической энергии».

В соответствии с пунктом 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции, конкуренция определяется как 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 рынке.

Согласно пункту 5 статьи 4 Закона о защите конкуренции, хозяйствующий субъект — некоммерческая организация, коммерческая 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.

АО «Мосэнергосбыт» (место нахождения: 117312, г. Москва, ул. Вавилова, д. 9; ИНН: 7736520080; ОГРН: 1057746557329) является коммерческой организацией в организационно-правовой форме хозяйственного общества, следовательно, является хозяйствующим субъектом.

Согласно сведениям из ЕГРЮЛ, основным видом деятельности Заявителя является торговля электроэнергией, идентифицированная кодом 35.14 ОКВЭД.

К дополнительным видам деятельности Заявителя среди прочего относится ремонт электронного и оптического оборудования, идентифицированный кодом 33.13 ОКВЭД.

Заявитель осуществляет указанные виды деятельности с 01.04.2005.

ООО «Мосэнергосбыт» (место нахождения: 141009, Московская область, г. Мытищи, ул. Колонцова, д. 5, эт. 2, пом. 213Б; ИНН: 4028068119; ОГРН: 1194027000958) является коммерческой организацией в организационно-правовой форме хозяйственного общества, следовательно, является хозяйствующим субъектом.

Согласно сведениям из ЕГРЮЛ, основным видом деятельности Ответчика является деятельность рекламных агентств, идентифицированная кодом 73.11 ОКВЭД.

К дополнительным видам деятельности Ответчика среди прочего относится производство электромонтажных работ, идентифицированное кодом 43.21 ОКВЭД.

Ответчик осуществляет указанные виды деятельности с 26.12.2019.

Факт оказания АО «Мосэнергосбыт» услуг по установке (замене) приборов учета подтверждается имеющимися в материалах дела едиными прејскурантами товаров и услуг Заявителя.

Комиссия отклоняет довод Ответчика об осуществлении Заявителем и Ответчиком различных видов деятельности, поскольку в материалах дела имеется копия акта на замену электросчетчика и ввода в эксплуатацию от 23.01.2020 (далее — Акт). Акт подписан представителем ООО «Мосэнергосбыт», на нем также имеется

печать Ответчика.

Помимо этого, Заявителем в материалы дела представлена копия гарантийного талона от 23.01.2020 (далее — Гарантийный талон). В Гарантийном талоне Общество дает гарантию на работу по замене прибора учета, исполненную самозанятым лицом. На Гарантийном талоне имеется печать Ответчика.

Кроме того, в Гарантийном талоне содержится следующее указание: *«Подразделение ООО «Мосэнергосбыт» по г. Москва и Московской области»*. При этом в соответствии со сведениями из ЕГРЮЛ, у Общества отсутствуют филиалы и представительства.

Также в материалах дела имеются заявления потребителей в адрес АО «Мосэнергосбыт» об осуществлении ввода в эксплуатацию прибора учета, установленного взамен демонтированного (далее — Заявления). Согласно Заявлениям, монтаж прибора учета осуществлен ООО «Мосэнергосбыт».

В ходе заседания Комиссии представитель Ответчика пояснил, что рекламными агентами, имеющими доверенности от ООО «Мосэнергосбыт», регулярно проводятся профилактические беседы, в рамках которых предлагаются услуги по электромонтажу. Указанное обстоятельство отражено в протоколе заседания Комиссии по рассмотрению настоящего дела от 15.07.2020.

ООО «Мосэнергосбыт» в материалы дела представлен образец рекламной листовки Общества (далее — Реклама). В Рекламе среди прочего указывается, что *«ООО «Мосэнергосбыт» (Московский Энергетический Сервис в Быту) предлагает воспользоваться услугами по электромонтажным работам. Производим работы по замене: розеток, выключателей, подключение электрооборудования, ремонт проводки, замена электрощитов»*.

По мнению Комиссии, из представленных в материалы дела доказательств следует, что потребители ассоциируют выполнение работ по установке (замене) приборов учета именно с Ответчиком, а не с самозанятыми инженерами-электриками, сотрудничающими с ним

На основании изложенного Комиссия приходит к выводу о том, что Ответчиком фактически осуществляется деятельность, связанная с установкой (заменой) приборов учета электрической энергии.

Кроме того, ссылка Общества на отсутствие доказательств, подтверждающих факт выполнения электромонтажных работ, отклоняется Комиссией в силу следующего.

Согласно пункту 2 статьи 51 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее — ГК РФ), лицо, добросовестно полагающееся на данные ЕГРЮЛ, вправе исходить из того, что они соответствуют действительным обстоятельствам.

Предполагается, что юридическое лицо может осуществлять или осуществляет указанные в выписке из ЕГРЮЛ виды деятельности, пока не доказано иное.

Следовательно, ООО «Мосэнергосбыт» производит электромонтажные работы, к числу которых относится установка (замена) приборов учета. Доказательств иного в материалы дела не представлено.

Географическими границами товарного рынка, на котором произошел предполагаемый акт недобросовестной конкуренции, являются Москва и Московская область.

Таким образом, Заявитель и Ответчик осуществляют деятельность на одном товарном рынке по установке (замене) приборов учета электрической энергии в географических границах Москвы и Московской области с 26.12.2019 по настоящее время и являются конкурентами.

В соответствии с частью 1 статьи 14.4 Закона о защите конкуренции, не допускается недобросовестная конкуренция, связанная с приобретением и использованием исключительного права на средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации товаров, работ или услуг.

Для решения вопроса о нарушении хозяйствующим субъектом антимонопольного законодательства необходимо, чтобы действия указанного субъекта содержали все необходимые признаки недобросовестной конкуренции, а именно:

1. Совершались хозяйствующим субъектом-конкурентом;
2. Были направлены на получение преимущества в предпринимательской деятельности;
3. Противоречили положениям действующего законодательства, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости;

4. Причинили или были способны причинить убытки другому хозяйствующему субъекту-конкуренту, либо нанесли ущерб его деловой репутации.

Недоказанность хотя бы одного из вышеперечисленных признаков влечет невозможность признания действий хозяйствующего субъекта актом недобросовестной конкуренции.

Комиссией в ходе рассмотрения настоящего дела установлен факт наличия конкурентных отношений между Заявителем и Ответчиком.

По вопросу приобретения и использования ООО «Мосэнергосбыт» фирменного наименования, сходного до степени смешения с фирменным наименованием АО «Мосэнергосбыт», Комиссией установлено следующее.

Согласно статье 54 ГК РФ, юридическое лицо имеет свое наименование, содержащее указание на организационно-правовую форму, а в случаях, когда законом предусмотрена возможность создания вида юридического лица, указание только на такой вид. Права на фирменное наименование определяются в соответствии с правилами раздела VII указанного Кодекса (пункт 4 статьи 54 ГК РФ).

В силу пункта 1 статьи 1473 ГК РФ, 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.

Фирменное наименование юридического лица должно содержать указание на его организационно-правовую форму и собственно наименование юридического лица, которое не может состоять только из слов, обозначающих род деятельности (пункт 2 статьи 1473 ГК РФ).

Как указано в пункте 1 статьи 1474 ГК РФ, 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 сети «Интернет».

На основании пункта 1 статьи 1229 ГК РФ правообладатель может

по своему усмотрению разрешать или запрещать другим лицам использование результата интеллектуальной деятельности. Отсутствие запрета не считается согласием (разрешением). Другие лица не могут использовать соответствующие результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации без согласия правообладателя, за исключением случаев, предусмотренных ГК РФ.

Использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации, если такое использование осуществляется без согласия правообладателя, является незаконным и влечет ответственность.

Распоряжение исключительным правом на фирменное наименование (в том числе путем его отчуждения или предоставления другому лицу права использования фирменного наименования) не допускается (пункт 2 статьи 1474 ГК РФ).

В пункте 3 статьи 1474 ГК РФ указывается, что 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.

Таким образом, в пункте 3 статьи 1474 ГК РФ сформулировано три признака противоправности использования другим лицом фирменного наименования правообладателя: во-первых, тождественность используемого другим лицом обозначения фирменному наименованию правообладателя или их сходство до степени смешения; во-вторых, осуществление данными юридическими лицами аналогичной деятельности; в-третьих, более позднее включение в единый государственный реестр юридических лиц фирменного наименования второго лица.

Сопоставив фирменные наименования Заявителя и Ответчика, Комиссия приходит к выводу об их сходстве до степени смешения. Рассматриваемые фирменные наименования различаются лишь в части организационно-правовой формы.

В ходе рассмотрения настоящего дела Комиссией установлен факт осуществления Заявителем и Ответчиком аналогичной деятельности

по установке (замене) приборов учета.

При этом Комиссия учитывает, что АО «Мосэнергосбыт» было зарегистрировано в 01.04.2005 а ООО «Мосэнергосбыт» было зарегистрировано 24.01.2019 под фирменным наименованием ООО «ЖКХ-Контроль». Фирменное наименование ООО «ЖКХ-Контроль» было изменено на ООО «Мосэнергосбыт» 26.12.2019. В ходе рассмотрения настоящего дела Общество не дало пояснений относительно причины смены фирменного наименования.

По мнению Комиссии, довод Ответчика о том, что в форме общества с ограниченной ответственностью под наименованием «Мосэнергосбыт» было зарегистрировано более 15 организаций, ввиду чего факт нарушения законодательства со стороны ООО «Мосэнергосбыт» отсутствует, является несостоятельным, поскольку указанные организации являлись дочерними обществами гарантирующего поставщика АО «Мосэнергосбыт» и были ликвидированы до даты регистрации Общества.

Таким образом, фирменное наименование Общества было включено в ЕГРЮЛ позже фирменного наименования Заявителя.

На основании изложенного Комиссия приходит к выводу о том, что действия ООО «Мосэнергосбыт» по приобретению и использованию фирменного наименования, сходного до степени смешения с фирменным наименованием АО «Мосэнергосбыт», противоречили положениям действующего законодательства, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости.

Направленность на получение преимущества в предпринимательской деятельности со стороны Ответчика выразилась в намерении ООО «Мосэнергосбыт» перераспределить спрос на рынке услуг по установке (замене) приборов учета электрической энергии путем использования фирменного наименования Заявителя, являющегося крупным хозяйствующим субъектом, известным среди потребителей.

Способность нанесения ущерба деловой репутации Заявителю выразилась в том, что в результате оказания Ответчиком услуг по замене приборов учета у потребителей складывалось впечатление о том, что указанная замена производилась по требованию АО «Мосэнергосбыт» в связи с истечением срока поверки приборов учета, однако фактически данные требования Заявителем не

предъявлялись. Подобные действия Общества способны сформировать негативное отношение потребителей к Заявителю.

По смыслу нормы права, содержащейся в пункте 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции, недобросовестной конкуренцией признаются и такие действия, направленные на получение преимуществ в предпринимательской деятельности, которые потенциально могут причинить убытки конкурентам и могут причинить вред их деловой репутации.

Комиссия приходит к выводу о том, что действия ООО «Мосэнергосбыт» по приобретению и использованию фирменного наименования, сходного до степени смешения с фирменным наименованием АО «Мосэнергосбыт», были способны нанести ущерб деловой репутации Заявителя.

Следовательно, в действиях Ответчика содержатся все признаки нарушения части 1 статьи 14.4 Закона о защите конкуренции.

Согласно подпункту «л» пункта 2 части 1 статьи 23 Закона о защите конкуренции, антимонопольный орган выдает в случаях, указанных в данном Федеральном законе, хозяйствующим субъектам обязательные для исполнения предписания об изменении или ограничении использования фирменного наименования в случае, если при рассмотрении антимонопольным органом дела о нарушении антимонопольного законодательства лицами, права которых нарушены или могут быть нарушены, было заявлено соответствующее ходатайство, либо в случае осуществления антимонопольным органом государственного контроля за экономической концентрацией.

В заявлении АО «Мосэнергосбыт» содержится ходатайство об изменении фирменного наименования Ответчика. Указанное ходатайство также было заявлено в ходе заседания Комиссии 15.07.2020, что подтверждается соответствующим протоколом заседания Комиссии.

Таким образом, Комиссией установлено наличие оснований для выдачи предписания о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать Общество с ограниченной ответственностью «Мосэнергосбыт» (ИНН: 4028068119, 141009, Московская область, г. Мытищи, ул. Колонцова, д. 5, эт. 2, пом. 213Б) нарушившим требования части 1 статьи 14.4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в части приобретения и использования ООО «Мосэнергосбыт» фирменного наименования, сходного до степени смешения с фирменным наименованием АО «Мосэнергосбыт».

2. Выдать ООО «Мосэнергосбыт» обязательное для исполнения предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренного статьей 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

Председатель Комиссии

<...>

Члены
Комиссии

<...>

<...>