

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания о наложении штрафа по делу № 504-Р-17

15 января 2018 года г. Липецк

Резолютивная часть постановления объявлена 12 января 2018 года

Постановление в полном объеме изготовлено 15 января 2018 года

Я, Заместитель руководителя управления-начальник отдела защиты конкуренции Управления Федеральной антимонопольной службы по Липецкой области Шелестенко Дмитрий Алексеевич, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 504-Р-17, возбужденного в отношении общества с ограниченной ответственностью «Липецкгеология» (398016, г.Липецк, пер.Попова, д.6 ИНН 4825120257 ОГРН 1164827071111) (далее - ООО «Липецкгеология») по ч. 2.5 ст. 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ),

УСТАНОВИЛ:

В Липецкое УФАС России поступило заявление Акционерного общества «Липецкгеология» (398016, г.Липецк, пер.Попова, д.6 ИНН 4825000930 ОГРН 1024840837229) (далее - АО «Липецкгеология») о признаках нарушения антимонопольного законодательства - ООО «Липецкгеология».

АО «Липецкгеология» осуществляет свою деятельность с указанным наименованием с 23.10.2002г., в то время как ООО «Липецкгеология» - с 10.10.2016г.

Статья 1 Федерального закона от 26 июля 2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) в числе целей данного Федерального закона устанавливает, в том числе, защиту конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков.

Согласно п. 1 ст. 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.

В соответствии с п. 5 ст. 4 Закона о защите конкуренции 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 п. 9 ст. 4 Закона о защите конкуренции недобросовестная конкуренция - 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 письму ФАС России от 24.03.2017 №АК/19028/17 «О разграничении применения статей 14.5 и 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции», действия предполагаемого нарушителя по приобретению и осуществлению деятельности на одном и том же товарном рынке под фирменным наименованием или коммерческим обозначением, тождественным фирменному наименованию или коммерческому обозначению субъекта-конкурента, чья деятельность осуществляется с более ранней даты, содержит признаки нарушения ст.14.4 Федерального закона «О защите конкуренции».

Согласно части 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.

Российская Федерация является участником Парижской конвенции по охране промышленной собственности, [статья 10 bis](#) которой возлагает на страны-участницы обязанность обеспечить гражданам стран, участвующих в союзе, эффективную защиту от недобросовестной конкуренции. Одной из форм недобросовестной конкуренции, предусмотренной в данной [конвенции](#), являются все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов, промышленной или торговой деятельности конкурента.

Одним из признаков юридического лица [Гражданский](#) кодекс Российской Федерации (далее - ГК РФ) называет приобретение и осуществление гражданских прав, несение обязанностей от своего имени. Юридические лица, отнесенные законом к коммерческим, наделяются фирменными наименованиями.

Средством, позволяющим общественности узнавать, идентифицировать, отличать одну организацию от других, является не только фирменное наименование, но и товарные знаки, знаки обслуживания, коммерческие обозначения. Фирменное наименование приравнивается в своей правовой охране к результатам интеллектуальной деятельности.

Исключительное право на фирменное наименование принадлежит юридическому лицу, которое в установленном порядке зарегистрировано с этим наименованием. Исключительность означает, что только данное лицо, и никто иной, может воспользоваться теми правами и преимуществами, которые предоставляет обладание правом на фирменное наименование. Исключительное право на фирменное наименование включает в себя возможность его правомерного использования. Использование применительно к наименованию юридических лиц означает любое применение названия в процессе участия в гражданском обороте. В силу тесной взаимосвязи фирменного наименования и деловой репутации юридического лица возможна недобросовестная конкуренция путем использования тождественного или похожего названия.

Частью 1 статьи 1539 ГК РФ установлено, что 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, в сети "Интернет", если такое обозначение обладает достаточными различительными признаками и его употребление правообладателем для индивидуализации своего предприятия является известным в пределах определенной территории.

Кроме того, стоит отметить, что действующий порядок регистрации фирменных наименований позволяет регистрационным органам производить регистрацию юридических лиц практически с любыми наименованиями. При этом регистрирующим государственным органом степень сходства наименований не анализируется.

Необходимо отметить, что индивидуализировать продукцию могут как обозначения, не зарегистрированные в качестве товарных знаков, так и общий внешний вид, элементы оформления упаковки и другие средства. При смешении продукция хозяйствующего субъекта по тем или иным параметрам настолько напоминает продукцию конкурента, что потребитель способен принять его товар за товар конкурента.

Кроме того, заявитель, АО «Липецкгеология» осуществляет следующие виды деятельности на территории Липецкой области:

42.21 Строительство инженерных коммуникаций для водоснабжения и водоотведения, газоснабжения;

42.22.2 Строительство местных линий электропередачи и связи;

43.13 Разведочное бурение;

43.99.3 Работы свайные и работы по строительству фундаментов;

71.12.3 Работы геологоразведочные, геофизические и геохимические в области изучения недр и воспроизводства минерально-сырьевой базы;

Вместе с тем, ООО «Липецкгеология» осуществляет следующие виды деятельности на территории Липецкой области:

42.21 Строительство инженерных коммуникаций для водоснабжения и водоотведения, газоснабжения;

42.22.2 Строительство местных линий электропередачи и связи;

43.13 Разведочное бурение;

43.99.3 Работы свайные и работы по строительству фундаментов;

71.12.3 Работы геологоразведочные, геофизические и геохимические в области изучения недр и воспроизводства минерально-сырьевой базы;

Следовательно, АО «Липецкгеология» и ООО «Липецкгеология» осуществляют деятельность на одних товарных рынках – рынок строительства, рынок геологических услуг, и являются конкурентами.

Таким образом, при использовании идентичных наименований происходит смешение с наименованием и деятельностью хозяйствующего субъекта-конкурента.

В соответствии с частью 1 ст. 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.

Частью 1 ст. 1474 ГК РФ установлено, что 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". Фирменное наименование представляет собой средство индивидуализации коммерческого юридического лица, а значит, должно обладать высокой степенью различительной способности. Фирменное наименование служит для обозначения коммерческого юридического лица в целях участия в гражданском обороте, а потому тесно связано с его деловой репутацией.

Кроме того, согласно заявлению АО «Липецкгеология», выбор ООО «Липецкгеология» фирменного наименования обусловлен тем, что учредители преследовали цель создать у потребителя впечатление о наличии связи и особых отношений между организациями, затруднить индивидуализацию и привлечь клиентов, основываясь на наработанном имени АО «Липецкгеология», положительном имидже, сложившемся за многие годы в глазах потребителей и партнеров.

В соответствии с частью 2 статьи 15 ГК РФ под убытками понимаются расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления нарушенного права, утрата или повреждение его имущества (реальный ущерб), а также неполученные доходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено (упущенная выгода).

Рассматриваемые действия ООО «Липецкгеология» способны причинить убытки АО «Липецкгеология», путем перераспределения спроса на товарном рынке, так как существует возможность оттока потребителей от АО «Липецкгеология», занимающейся теми же видами деятельности к ООО «Липецкгеология», вследствие осуществления ООО «Липецкгеология» деятельности по введению в гражданский оборот на территории Липецкой области с использованием фирменного наименования, сходного до степени смешения с фирменным наименованием другого юридического лица.

В соответствии с частью 6 ст. 1252 ГК РФ 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, либо в случаях установления конвенционного или выставочного приоритета средство индивидуализации, которое имеет более ранний приоритет.

АО «Липецкгеология» осуществляет свою деятельность с указанным наименованием с 23.10.2002г., в то время как ООО «Липецкгеология» - с 10.10.2016г.

Поскольку АО «Липецкгеология» зарегистрировано в ЕГРЮЛ ранее чем ООО «Липецкгеология», то оно также ранее приобрело исключительное право на средство

индивидуализации.

Согласно части 3 статьи 1474 ГК РФ 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.

В качестве недобросовестной конкуренции рассматриваются действия, связанные с приобретением и использованием исключительного права на средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ или услуг.

Следует отметить, что для целей применения данного законодательного запрета следует рассматривать исключительно совокупность действий по приобретению и использованию исключительных прав на средство индивидуализации, а не одно из них. На данный факт было обращено внимание в [п. 63](#) Постановления Пленумов ВС РФ и ВАС РФ от 26 марта 2009 г. № 5/29 «О некоторых вопросах, возникших в связи с введением в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации».

Термин «приобретение» исключительных прав на средства индивидуализации понимается исходя из соответствующих положений [ГК](#) РФ. Так, приобретением исключительных прав на фирменное наименование в соответствии со [ст. 1474](#) ГК РФ является государственная регистрация юридического лица и указание фирменного наименования в его учредительных документах.

Под использованием исключительных прав на средства индивидуализации исходя, в частности, из [ст. 1483](#) ГК РФ, понимается в том числе их размещение на этикетках, упаковках товаров, в документации, в доменных именах, т.е. выполнение ими непосредственной задачи по отличию их обладателя и реализуемых им товаров (услуг) от других хозяйствующих субъектов и их товаров (услуг).

Исходя из материалов дела установлено, и не опровергается сторонами, что АО «Липецкгеология» зарегистрировано в качестве юридического лица ранее, чем ООО «Липецкгеология». Кроме того, ответчик использует фирменное наименование ООО «Липецкгеология», в том числе, в документации, предоставляемой Липецкому УФАС России.

Следовательно, действия ООО «Липецкгеология» противоречат ч. 3 ст. 1474 ГК РФ, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости, причиняют убытки и наносят вред деловой репутации субъекту-конкуренту АО «Липецкгеология» и следовательно, являются недобросовестной конкуренцией.

Кроме того, в адрес лиц, участвующих в деле, направлялось заключение об обстоятельствах дела № 4 от 15 июня 2017 года. Однако возражения на заключение от ООО «Липецкгеология» в адрес Липецкого УФАС России не поступали.

Решением Управления Федеральной антимонопольной службы по Липецкой области от 25.07.2017 г. по делу № 4 в действиях ООО «Липецкгеология» признано наличие нарушения части 1 статьи 14.4 Федерального закона от 26 июля 2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», как акт недобросовестной конкуренции, выразившийся в приобретении и использовании юридическим лицом фирменного наименования, тождественного фирменному наименованию другого юридического лица или сходного с ним до степени смешения. Выдано ООО «Липецкгеология» предписание в тридцатидневный срок с момента получения данного предписания прекратить нарушение части 1 статьи 14.4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», путем изменения фирменного наименования общества. О выполнении настоящего предписания сообщить в антимонопольный орган не позднее пяти дней со дня его выполнения.

20.09.2017 в Липецкое УФАС России от ООО «Липецкгеология» поступило ходатайство о продлении срока исполнения предписания №4 до декабря 2017 года.

Антимонопольный орган удовлетворил ходатайство ответчика и направил определение от 22.09.2017 №5441-04 о продлении срока выполнения предписания №4 от 25.07.2017 до 01.12.2017г.

Указанное почтовое уведомление было вручено адресату 28.09.2017 (о чем свидетельствует уведомление о вручении).

Следовательно, ООО «Липецкгеология» извещено надлежащим образом о сроках выполнения

предписания №4 от 25.07.2017.

Срок выполнения предписания истек 01.12.2017 г.

Однако документы в Липецкое УФАС России не были представлены.

В соответствии с ч.2 ст. 51 Федерального закона №135-ФЗ «О защите конкуренции» неисполнение в срок предписания по делу о нарушении антимонопольного законодательства влечет за собой административную ответственность.

Согласно ч. 2.5 ст. 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях невыполнение в установленный срок законного решения, предписания федерального антимонопольного органа, его территориального органа о прекращении недобросовестной конкуренции - влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от десяти тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до трехсот тысяч рублей.

Объектом рассматриваемого правонарушения является установленный порядок управления, в частности, в сфере государственного контроля и надзора.

Объективная сторона состоит в нарушении установленных антимонопольным законодательством норм и заключается в том, что ООО «Липецкгеология» не исполнило в срок предписания по делу о нарушении антимонопольного законодательства, что влечет за собой административную ответственность.

Субъект – ООО «Липецкгеология» (398016, г.Липецк, пер.Попова, д.6 ИНН 4825120257 ОГРН 1164827071111).

Субъективная сторона выражается в форме вины, так как ООО «Липецкгеология» должно было знать и соблюдать антимонопольное законодательство, однако, в ходе осуществления своей деятельности допустило нарушение требований действующего антимонопольного законодательства. У ООО «Липецкгеология» имелась возможность для соблюдения антимонопольного законодательства, однако им не были приняты все зависящие от него меры по его соблюдению.

Место совершения административного правонарушения – г. Липецк.

Время совершения административного правонарушения – 01.12.2017.

Уведомлением о составлении протокола ООО «Липецкгеология» назначена дата составления протокола на 20 декабря 2017 года в Липецком УФАС России по адресу: г. Липецк, пл. Плеханова д.1, каб. 512.

На процедуру составления протокола № 504-Р-17 об административном правонарушении ООО «Липецкгеология» не явилось. О месте и времени составления протокола об административном правонарушении ООО «Липецкгеология» уведомлено надлежащим образом, о чем свидетельствуют доказательства в материалах административного дела.

Определением о назначении места и времени рассмотрения дела об административном правонарушении №504-Р-17 рассмотрение дела было назначено на 12 января 2018 года на 14 часов 10 минут. Почтовое уведомление было направлено на юридический адрес ООО «Липецкгеология» (398016, г.Липецк, пер.Попова, д.6), согласно справке об отправке/доставке почтового отправления номер <...> -25 указанное уведомление не было вручено ООО «Липецкгеология» по причине переезда. Однако согласно выписке из ЕГРЮЛ по состоянию на 12.01.2017 юридический адрес ООО «Липецкгеология» указан, как - 398016, г.Липецк, пер.Попова, д.6.

В силу ч. ч. 1, 3 ст. 4.1 КоАП РФ административное наказание за совершение административного правонарушения назначается в пределах, установленных законом, предусматривающим ответственность за данное административное правонарушение, в соответствии с настоящим Кодексом.

Статьей 24.1 КоАП РФ предусмотрено, что задачами производства по делам об административных правонарушениях являются всестороннее, полное, объективное и своевременное выяснение обстоятельств каждого дела, разрешение его в соответствии с законом, обеспечение исполнения вынесенного постановления, а также выявление причин и условий, способствовавших совершению административных правонарушений.

Согласно п. 4 ст. 26.1 КоАП РФ по делу об административном правонарушении подлежат выяснению обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Учитывая характер совершенного ООО «Липецкгеология» административного

правонарушения, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, обстоятельства, отягчающие административную ответственность, руководствуясь ст. 3.2, 3.5, 23.48, 29.9, 29.10, ч.2.5 ст.19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

Признать общество с ограниченной ответственностью «Липецкгеология» (398016, г.Липецк, пер.Попова, д.6 ИНН 4825120257 ОГРН 1164827071111) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 2.5 ст. 19.5 КоАП РФ, и назначить наказание в виде административного штрафа в размере 100 000 (сто тысяч) рублей.

В соответствии с ч. 1 статьи 32.2 КоАП РФ административный 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 статьёй 31.5 КоАП РФ. В соответствии с ч. 5 ст. 3.5 КоАП сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме. Сумму штрафа за нарушение антимонопольного законодательства надлежит уплатить по следующим реквизитам:

УФК по Липецкой области (Липецкое УФАС России л/с № 04461056940);

БИК 044206001

р/с 40101810200000010006 в Отделение Липецк г.Липецк

ИНН 4826018513

КПП 482601001

ОКТМО 42701000

КБК 16111602010016000140

(УИН: 16184011500001082112)

Заверенную копию документа, подтверждающую уплату штрафа, лицо, привлечённое к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление, по адресу: 398050, г. Липецк, пл. Плеханова, д. 1, каб. 515а.

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок влечёт наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа.

В соответствии частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении, вынесенное должностным лицом в отношении юридического лица, может быть обжаловано в арбитражный суд в соответствии с арбитражным процессуальным законодательством в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 КоАП РФ 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.

