

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

об обстоятельствах дела № 058/01/14.6-568/2022

08.12.2022 г.

г.Пенза

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Пензенской области по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства (далее также Комиссия) в составе:

- <...> – руководителя Пензенского УФАС России, председателя Комиссии;
- <...> – начальника отдела антимонопольного контроля и рекламы, члена Комиссии;
- <...> – главного специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля и рекламы, члена Комиссии;
- <...> – ведущего специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля и рекламы, члена Комиссии;

рассмотрела дело № 058/01/14.6-568/2022 по признакам нарушения Обществом с ограниченной ответственностью «Региональная Газовая Служба» (ИНН 5835140078, 440066, г.Пенза, ул.Рахманинова, д.1, офис 4М, далее – ООО «Региональная Газовая Служба», Общество) пункта 1 статьи 14.6 и части 1 статьи 14.4 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

В Пензенское УФАС России поступило обращение Общества с ограниченной ответственностью «Регион газ» (ИНН 5835138576, далее – ООО «Регион газ», Заявитель) в отношении ООО «Региональная Газовая Служба» (ранее ООО «Регион Газ Сервис») по вопросу недобросовестной конкуренции путём использования фирменного наименования, сходного до степени смешения с фирменным наименованием Заявителя.

Приказом от 29 июля 2022 года № 133 возбуждено дело по признакам нарушения ООО «Регион Газ Сервис» (с 01.08.2022 г. ООО «Региональная Газовая Служба») пункта 1 статьи 14.6 Закона о

защите конкуренции, выразившегося в незаконном использовании фирменного наименования, сходного до степени смешения с фирменным наименованием хозяйствующего субъекта-конкурента.

Определением об отложении рассмотрения дела № 058/01/14.6-568/2022 от 14.11.2022 г. в действиях ООО «Региональная Газовая Служба» усмотрены признаки нарушения части 1 статьи 14.4 Закона о защите конкуренции.

В ходе рассмотрения дела № 058/01/14.6-568/2022 Комиссией Пензенского УФАС России установлено следующее.

Из совокупности положений статьи 54 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) следует, что юридическое лицо имеет своё наименование, содержащее указание на его организационно-правовую форму. Юридическое лицо, являющееся коммерческой организацией, должно иметь фирменное наименование. Юридическое лицо, фирменное наименование которого зарегистрировано в установленном порядке, имеет исключительное право его использования.

Пунктом 1 статьи 1473 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.

Согласно статье 1475 ГК РФ на территории Российской Федерации действует исключительное право на фирменное наименование, включённое в единый государственный реестр юридических лиц. 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.

07.07.2021 г. Заявитель зарегистрирован в Едином государственном реестре юридических лиц под фирменным наименованием ООО «Регион газ». Указанное фирменное наименование юридического лица также определено в его учредительных документах, а именно пунктом 2 Решения № 1 единственного учредителя ООО «Регион газ» от 16.06.2021 г. и пунктом 1.2 Устава ООО «Регион газ» от 16.06.2021 г.

Заявитель осуществляет свою деятельность на рынке услуг по установке и обслуживанию газового оборудования. Основным видом деятельности ООО «Регион газ», согласно выписке из ЕГРЮЛ, является монтаж промышленных машин и оборудования (ОКВЭД 33.20). Дополнительными видами деятельности являются:

- ремонт электронного и оптического оборудования (ОКВЭД 33.13),
- производство электромонтажных работ (ОКВЭД 43.21)
- производство санитарно-технических работ, монтаж отопительных систем и систем кондиционирования воздуха (ОКВЭД 43.22),
- производство прочих строительно-монтажных работ (ОКВЭД 43.29),
- работы строительные специализированные прочие, не включенные в другие группировки (ОКВЭД 43.99),
- торговля оптовая электрической бытовой техникой (ОКВЭД 46.43.1),
- торговля оптовая прочими потребительскими товарами, не включенными в другие группировки (ОКВЭД 46.49.49),
- торговля оптовая неэлектрическими бытовыми приборами (ОКВЭД 46.49.5),
- торговля оптовая электронным и телекоммуникационным оборудованием и его запасными частями (ОКВЭД 46.52),
- торговля оптовая производственным электротехническим оборудованием, машинами, аппаратурой и материалами (ОКВЭД 46.69.5),
- торговля оптовая измерительными приборами и оборудованием (ОКВЭД 46.69.7),
- торговля оптовая прочими машинами, приборами, аппаратурой и оборудованием общепромышленного и специального назначения (ОКВЭД 46.69.9),
- торговля оптовая санитарно-техническим оборудованием (ОКВЭД 46.73.3),
- торговля оптовая прочими строительными материалами и изделиями (ОКВЭД 46.73.6),
- торговля оптовая водопроводным и отопительным оборудованием и

санитарно-технической арматурой (ОКВЭД 46.74.2),

- торговля розничная санитарно-техническим оборудованием в специализированных магазинах (ОКВЭД 47.52.5),

- торговля розничная прочими строительными материалами, не включенными в другие группировки, в специализированных магазинах (ОКВЭД 47.52.79),

- торговля розничная бытовыми электротоварами в специализированных магазинах (ОКВЭД 47.54),

- торговля розничная бытовыми изделиями и приборами, не включенными в другие группировки, в специализированных магазинах (ОКВЭД 47.59.9),

- торговля розничная прочая в специализированных магазинах (ОКВЭД 47.78),

- торговля розничная по почте или по информационно-коммуникационной сети Интернет (ОКВЭД 47.91),

- торговля розничная прочая вне магазинов, палаток, рынков (ОКВЭД 47.99),

- деятельность автомобильного грузового транспорта (ОКВЭД 49.41).

Юридический адрес ООО «Регион газ» совпадает с фактическим и находится в г.Пензе, ул.Рахманинова, д.1, офис 4Л.

Таким образом, с 7 июля 2021 года Заявитель осуществляет свою деятельность под фирменным наименованием ООО «Регион газ» и ему принадлежит исключительное право использования своего фирменного наименования в качестве средства индивидуализации на вышеуказанном рынке.

28.03.2022 г. в ЕГРЮЛ зарегистрировано юридическое лицо с фирменным наименованием ООО «Регион Газ Сервис» (с 01.08.2022 г. фирменное наименование организации изменено на «Региональная Газовая Служба»). Основным видом деятельности ООО «Регион Газ Сервис» является монтаж промышленных машин и оборудования (ОКВЭД 33.20). Дополнительные виды деятельности Общества абсолютно идентичны дополнительным видам деятельности Заявителя, указанным выше.

Юридический адрес – г.Пенза, ул.Рахманинова, д.1, офис 4М. На заседаниях Комиссии представитель ООО «Региональная Газовая Служба» (ранее ООО «Регион Газ Сервис») подтвердил совпадение юридического адреса и фактического местонахождения Общества.

Таким образом, по результатам анализа сведений из ЕГРЮЛ, а также в ходе рассмотрения дела установлено, что ООО «Регион газ» зарегистрирован как юридическое лицо раньше, чем ООО «Регион Газ Сервис». Кроме того, Заявитель и Ответчик расположены на одном этаже одного здания, основной и дополнительные виды деятельности организаций совпадают. На заседаниях Комиссии установлено, что Ответчик расположился в том офисе (№ 221), где ранее находился офис Заявителя.

Из представленных в Пензенское УФАС России реестров заключенных договоров следует, что фактически ООО «Регион газ» оказывает услуги по установке и замене приборов учёта газа, газовых кранов и шлангов.

Анализ договоров, представленных Обществом, показал, что ООО «Региональная Газовая Служба» (ранее ООО «Регион Газ Сервис») фактически оказывает потребителю аналогичные услуги – установка и замена приборов учёта газа, установка и замена газовых кранов и шлангов.

Согласно части 5.1 статьи 45 Закона о защите конкуренции, при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства антимонопольный орган проводит анализ состояния конкуренции в объёме, необходимом для принятия решения о наличии или об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства.

В соответствии с Порядком проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденным Приказом ФАС России от 22.04.2010 г. № 220, Пензенским УФАС России был проведён анализ состояния конкуренции на рынке услуг по установке и обслуживанию газового оборудования, по результатам которого составлен аналитический отчёт.

Временной интервал определён периодом с 28.03.2022 г. (начало осуществления деятельности Ответчиком) по 05.12.2022 г. (дата проведения исследования).

Продуктовые границы товарного рынка в ходе анализа определены

исходя из предмета договоров, заключаемых хозяйствующим субъектом, - деятельность по установке и замене приборов учёта газа, замене и установке газовых кранов и шлангов.

Географические границы рынка – г.Пенза и Пензенская область.

Определяя состав хозяйствующих установлено, что на действующем товарном рынке субъектом, в действиях которого обнаружены признаки недобросовестной конкуренции является ООО «Региональная Газовая Служба» (ранее ООО «Регион Газ Сервис»), лицом, которому указанными действиями (бездействием) причинены или могут быть причинены убытки или нанесён (может быть нанесён) вред деловой репутации является ООО «Регион газ».

Таким образом, анализ состояния конкуренции на рассматриваемом рынке показал, что поскольку ООО «Регион газ» и ООО «Региональная Газовая Служба» (ранее ООО «Регион Газ Сервис») осуществляют деятельность на одном товарном рынке, в одних географических границах и в одно и тоже время, то указанные хозяйствующие субъекты являются конкурентами на рынке услуг по установке и обслуживанию газового оборудования.

Указанные хозяйствующие субъекты-конкуренты соперничают между собой за привлечение потребителей с целью получения прибыли на рынке услуг по установке и обслуживанию газового оборудования.

Согласно пункту 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции 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.

Таким образом, для признания действий недобросовестной конкуренцией они должны одновременно отвечать следующим критериям: действия должны совершаться хозяйствующими субъектами-конкурентами; быть направлены на получение преимуществ в предпринимательской деятельности; противоречить законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и

справедливости; причинить или быть способными причинить убытки другому хозяйствующему субъекту либо нанести ущерб его деловой репутации (причинение вреда).

Генеральным директором ООО «Региональная Газовая Служба» (ранее «Регион Газ Сервис») является <...>. Согласно заявлениям и трудовому договору № 002, Видяпин С.В. с 29.08.2021 г. был трудоустроен в ООО «Регион газ», в том числе, в период с 01.12.2021 г. по 24.03.2022 г. в должности заместителя директора. Данные обстоятельства указывают на осведомлённость о существовании организации с фирменным наименованием ООО «Регион газ», сфере её деятельности, а также внутреннем устройстве и организации рабочего процесса.

Как установлено в ходе рассмотрения дела и следует из представленных документов, первый договор ООО «Регион газ» на оказание услуг заключен 31.08.2021 г., то есть почти через два месяца после открытия (55 дней). Представителем Заявителя представлена информация о деятельности организации, направленной на поиск клиентов и продвижение услуг ООО «Регион газ» на рынке. Так, с момента создания организации на работу принимались инспекторы, в чьи должностные обязанности входили, в том числе, поиск клиентов и рекламная деятельность компании. Аналогичная деятельность, направленная на поиск клиентов и продвижение услуг, осуществляется ООО «Регион газ» и в настоящее время.

Установленные обстоятельства позволяют Комиссии сделать вывод, что за время более длительной работы ООО «Регион газ» организовало свой рабочий процесс, несло затраты на продвижение организации на рынке и поиск клиентов, зарекомендовало себя на рынке услуг, получило определённую репутацию среди потребителей по качеству оказываемых услуг, сформировало клиентскую базу.

Из представленных документов ООО «Региональная Газовая Служба» (ранее ООО «Регион Газ Сервис») следует, что первый договор на оказание услуг им был заключен 09.04.2022 г., то есть менее чем через 2 недели (12 дней). Сведений о затратах организации на продвижение своего наименования и своих услуг, а также поиск клиентов Обществом не представлено. Согласно пояснениям генерального директора, до июля 2022 года, в Обществе не работали специалисты, трудовых договоров Ответчиком не заключалось.

То есть фактически, ООО «Региональная Газовая Служба» (ранее

ООО «Регион Газ Сервис») не неслись затраты на продвижение своей компании и поиск клиентов. Более того, как пояснялось на заседании Комиссии, на момент образования у организации имелась клиентская база – личные контакты потребителя с конкретным человеком. Учитывая то обстоятельство, что <...> полгода работал в компании Заявителя, можно предположить, что клиентская база сформировалась именно в этот период из потребителей, являющихся клиентами ООО «Регион газ», на поиск которых неслись затраты Заявитель.

Таким образом, Общество при использовании фирменного наименования, схожего до степени смешения с фирменным наименованием Заявителя, может получить сформированные репутационные преимущества ООО «Регион газ», минимизировать расходы на рекламу и иные способы продвижения своих услуг на товарном рынке среди потребителей.

Представителями ООО «Региональная Газовая Служба» (ранее ООО «Регион Газ Сервис») неоднократно указывалось на то, что выбор клиента определяла цена на оказываемые услуги, поскольку ценовая политика Ответчика ниже. Потребитель оценивал стоимость, качество и сроки выполнения работ, сравнивал две организации и приходил в ООО «Региональная Газовая Служба» (ранее ООО «Регион Газ Сервис»).

Вместе с тем, анализ представленных Заявителем и Ответчиком прайс-листов показал незначительное различие ценовой политики (50-200 рублей) по отдельным видам работ, как в большую, так и в меньшую сторону относительно прайс-листа Заявителя. Одновременно с этим, визуальное оформление прайс-листа Ответчика идентично прайс-листу ООО «Регион газ». Содержание предлагаемых к выполнению работ и порядок их размещения в прайс-листе также совпадают (за исключением 3 видов услуг).

Данное обстоятельство также свидетельствует об осведомлённости <...> об организационных особенностях работы ООО «Регион газ», и отсутствии со стороны Ответчика каких-либо усилий направленных на выбор названия для организации, продумывание и организацию рабочего процесса, оформления документов, расчёт затрат на оказание услуг.

Учитывая вышеизложенное, а также нахождение указанных юридических лиц на одном этаже одного здания, ООО «Региональная Газовая Служба» (ранее ООО «Регион Газ Сервис»)

могут предоставляться преимущества.

Под направленностью действий хозяйствующего субъекта на получение преимуществ в предпринимательской деятельности понимается их объективная способность предоставить хозяйствующему субъекту такие преимущества. При этом сами преимущества означают такое превосходство над конкурентами, которое обеспечивает в том числе возможность увеличить размер получаемой прибыли по отношению к уровню прибыли при воздержании от указанных действий. Таким образом, действия хозяйствующих субъектов могут считаться направленными на получение преимуществ, если они позволяют хозяйствующим субъектам увеличить получаемую прибыль либо предотвратить ее неизбежное снижение.

Приобретение ООО «Региональная Газовая Служба» (ранее ООО «Регион Газ Сервис») наименования, схожего до степени смешения с наименованием ООО «Регион газ», являющегося конкурентом, и его использование в период с 28.03.2022 г. по 31.07.2022 г., могло повлиять на выбор потребителя, сформировать у него ошибочное мнение о принадлежности Общества к организации Заявителя. Более того, расположение организаций со схожими до степени смешения наименованиями в одном здании и на одном этаже (а также в офисе, где ранее располагался Заявитель), увеличивает возможность ошибочного выбора потребителями организации недобросовестного конкурента за счёт сформированной репутации за длительный период работы добросовестного хозяйствующего субъекта.

Довод представителя Ответчика о том, что потребитель услуг является грамотным и может идентифицировать две разные организации благодаря информации, указанной в уголке потребителя, не принимается Комиссией. Потребитель, обращаясь в организацию за оказанием услуг, как правило, не осведомлён о наличии на этаже нескольких таких организаций, более того, расположение их рядом со схожими названиями может ввести потребителя в заблуждение относительно принадлежности одной организации к другой. Вместе с тем, потребитель, ранее получавший услугу в одной из организаций, ориентируется на её название, а не уставные документы, фамилии директора и ИНН, указанные в уголке потребителя. Данные сведения не носят информативного характера для потребителя и не вызывают ассоциаций с конкретной организацией.

Как следует из представленных документов, сотрудники ООО «Региональная Газовая Служба» (ранее ООО «Регион Газ Сервис») оставляли потребителям визитки, принадлежащие ООО «Регион газ», на которых от руки были указаны контакты Ответчика. При появлении в назначенное время сотрудников ООО «Регион газ», потребитель указывал, что они к нему уже приходили, то есть был уверен в том, что ранее услугу ему оказала именно компания Заявителя.

На рассмотрении Комиссии представитель Ответчика указал, что наименования «Регион газ» и «Регион Газ Сервис» встречаются практически в каждом субъекте РФ.

Вместе с тем, в ходе проведенного анализа, как указано выше, установлены географические границы рассматриваемого рынка, в границах которого осуществляют свою деятельность ООО «Регион газ» и ООО «Региональная Газовая Служба» (ранее ООО «Регион Газ Сервис») – г.Пенза и Пензенская область. Организации с идентичными наименованиями оказывают свою деятельность в границах других территориальных образований и не могут являться конкурентами для Ответчика и Заявителя.

Угроза смешения имеет место, если одно коммерческое обозначение воспринимается за другое, или если потребитель понимает, что речь идет не об одном и том же коммерческом обозначении, но полагает, что оба коммерческих обозначения принадлежат одному и тому же юридическому лицу. Для признания сходства коммерческих обозначений достаточно уже самой опасности этого сходства, а не их реального смешения в глазах потребителя.

Вышеуказанные обстоятельства и возможные последствия в результате недобросовестной конкуренции ООО «Региональная Газовая Служба» (ранее ООО «Регион Газ Сервис») могут причинить убытки Заявителю и нанести ущерб его деловой репутации.

Согласно части 2 статьи 15 Гражданского кодекса Российской Федерации под убытками понимаются расходы, которое 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).

В данном случае реальная угроза причинения убытков может

выражаться в потере ООО «Регион газ» потребителей, в том числе потенциальных. При этом, в силу прямого указания пункта 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции, для признания действий хозяйствующего субъекта недобросовестной конкуренцией достаточно одной лишь возможности наступления перечисленных в законе последствий и доказательств реального ущерба не требуется.

Результатом таких действий может являться снижение количества заключенных ООО «Регион газ» договоров на услуг по замене крана/шланга в апреле 2022 года, то есть в период появления на рынке Ответчика.

Кроме того, недобросовестные действия Общества противоречат принципам справедливости и добропорядочности.

В соответствии с пунктом 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.

Положениями статьи 1225 Гражданского кодекса Российской Федерации определён перечень средств индивидуализации юридических лиц, которые приравниваются к результатам интеллектуальной деятельности.

Так, в соответствии с подп.13 п.1 ст.1225 ГК РФ фирменное наименование является приравненными к результатам интеллектуальной деятельности средством индивидуализации юридического лица, товаров, работ, услуг и предприятий, которому предоставляется правовая охрана.

Согласно пункту 2 статьи 10bis Конвенции по охране промышленной собственности (заключена в Париже 20.03.1883, ратифицирована СССР 19 сентября 1968 года) актом недобросовестной конкуренции считается всякий 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 (подпункт 1

пункта 3 статьи 10bis Конвенции).

Приведенные выше нормы права обуславливают нежелательность появления в гражданском обороте средств индивидуализации, вызывающих у потребителей неоправданные представления об ассоциативной связи между разными производителями товаров и услуг.

Вместе с тем установлено, что ООО «Региональная Газовая Служба» (ранее ООО «Регион Газ Сервис») использовало в своей деятельности фирменное наименование («Регион Газ Сервис») возникшее в результате государственной регистрации юридического лица в ЕГРЮЛ в установленном законом порядке.

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

Решая вопрос о приобретении и использовании какого-либо наименования, хозяйствующий субъект должен самостоятельно решать вопрос о возможности использования выбранного им фирменного наименования и возможности нарушения при этом чьих-либо прав, соответственно и должен нести ответственность за принятое решение.

Наименование «Регион газ» ассоциируется именно с лицом, осуществляющим деятельность на определённом товарном рынке, наработавшим определённую репутацию на рынке, а не с видом деятельности, при том, что оба юридических лица-конкурента оказывают услуги в сфере установки и обслуживания газового оборудования в одних географических границах. Общероссийский классификатор не содержит указания на такой вид деятельности, данное словосочетание не является общепринятым термином для юридических лиц, обязательным для использования в наименованиях организаций, оказывающих услуги в указанной сфере, не закреплено в нормативных правовых актах.

При анализе обозначений на предмет сходства до степени смешения подлежат учёту следующие положения.

В пункте 37 Обзора судебной практики по делам, связанным с разрешением споров о защите интеллектуальных прав,

утверждённого Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 23.09.2015 г., указано, что при выявлении сходства до степени смешения обозначений учитывается общее впечатление, которое они производят (включая неохранные элементы) в целом на среднего потребителя соответствующих товаров или услуг.

В соответствии с пунктом 41 Правил составления, подачи и рассмотрения документов, являющихся основанием для совершения юридически значимых действий по государственной регистрации товарных знаков, знаков обслуживания, коллективных знаков, утвержденных приказом Минэкономразвития России от 20.07.2015 г. № 482, обозначение считается сходным до степени смешения с другим обозначением, если оно ассоциируется с ним в целом, несмотря на их отдельные отличия.

Факт приобретения и использования в наименованиях Заявителя и Общества общего словосочетания «Регион газ» с позиции рядового потребителя приводит к смешению хозяйствующих субъектов, действующих на одном товарном рынке. В данном случае словесные элементы фирменного наименования Заявителя входят в наименование конкурента, единственным отличием является использование слова «Сервис», что, по существу, не оказывает влияния на его различительную способность по отношению к наименованию Заявителя.

В силу пункта 6 статьи 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.

С учётом того, что Заявитель был зарегистрирован как юридическое лицо раньше, чем ООО «Региональная Газовая Служба» (ранее ООО «Регион Газ Сервис»), следовательно, приоритет в защите своего фирменного наименования в силу закона принадлежит ООО «Регион газ».

В соответствии с пунктом 2 статьи 1539 ГК РФ не допускается использование коммерческого 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 исключительное право возникло ранее.

Согласно правовой позиции Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, изложенной в Постановлении от 18.07.2006 г. по делу №3691/06, для признания сходства обозначения достаточно уже самой опасности, а не реального смешения товарных знаков (обозначений) в глазах потребителя.

В ходе рассмотрения дела представителем ООО «Региональная Газовая Служба» заявлялся довод о необходимости применения к рассматриваемому случаю п.31 Постановление Пленума ВАС РФ № 58 от 08.10.2012г. «О некоторых вопросах применения арбитражными судами ФЗ «О рекламе» по аналогии права. Комиссия считает данный довод несостоятельным по следующим основаниям.

Аналогия права применяется при невозможности применения аналогии закона, в случае отсутствия в законодательства норм, регулирующих конкретные или сходные с ними отношения. К рассматриваемым обстоятельствам аналогия права и аналогия закона не применимы, ввиду отсутствия пробела в законодательстве, поскольку Законом о защите конкуренции и Гражданским кодексом РФ закреплены нормы, регулирующие настоящие правоотношения.

Довод ООО «Региональная Газовая Служба» (ранее ООО «Регион Газ Сервис») о том, что в нарушение статьи 39.1 Закона о защите конкуренции в отношении Общества возбуждено дело без соблюдения порядка и первоначальной выдачи предупреждения противоречит действующему законодательству.

В силу пункта 2 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции предупреждение выдается лицам, указанным в части 1 настоящей статьи, в случае выявления признаков нарушения пунктов 3, 5, 6 и 8 части 1 статьи 10, статей 14.1, 14.2, 14.3, 14.7, 14.8 и 15 настоящего Федерального закона. Принятие антимонопольным органом решения о возбуждении дела о нарушении пунктов 3, 5, 6 и 8 части 1 статьи 10, статей 14.1, 14.2, 14.3, 14.7, 14.8 и 15 настоящего Федерального закона без вынесения предупреждения и до завершения срока его выполнения не допускается.

Таким образом, пункт 2 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции содержит исчерпывающий перечень статей, при выявлении

признаков нарушения которого антимонопольным органом выдаётся предупреждение. Статьи 14.6 Закона о защите конкуренции указанный перечень не содержит, самостоятельному расширению он не подлежит.

Учитывая изложенное, Пензенское УФАС России обоснованно приняло решение о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства в отношении ООО «Региональная Газовая Служба» без выдачи предупреждения.

Таким образом, принимая во внимание изложенное, в действиях ООО «Региональная Газовая Служба» (ранее ООО «Регион Газ Сервис») по приобретению и использованию исключительного права на средство индивидуализации (фирменное наименование), сходное до степени смешения со средством индивидуализации – фирменным наименованием хозяйствующего субъекта-конкурента ООО «Регион газ», усматриваются признаки нарушения части 1 статьи 14.4 Закона о защите конкуренции.

Полученные в ходе рассмотрения настоящего дела документы и материалы являются достаточными для принятия решения Комиссией Пензенского УФАС России.

Председатель Комиссии

<...>

Члены комиссии

<...>