

3 июля 2020г.

г. Тула

11 часов 30 минут

Руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 071/04/14.33-488/2020, возбужденного в отношении должностного лица - индивидуального предпринимателя Панфиловой (ИНН 711702407500, ОГРНИП 319715400030824) по части 2 статьи 14.33 Кодекса РФ об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), в присутствии последней,

**УСТАНОВИЛ:**

Комиссия Тульского УФАС России по результатам рассмотрения дела № 071/01/14.6-152/2020 признала индивидуального предпринимателя Панфилову нарушившей требования пункта 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в незаконном использовании обозначений «Бухгалтерское Бюро» и/или «БухБюро», сходных до степени смешения с фирменным наименованием ООО «Бухгалтерское Бюро» и/или ООО «БухБюро» (сокращенное фирменное наименование, указанное в ЕГРЮЛ Общества) и коммерческим обозначением «Бухгалтерское Бюро» и/или «БухБюро», принадлежащими ООО «Бухгалтерское Бюро».

Решением Комиссии Тульского УФАС России по делу № 071/01/14.6-152/2020 (в полном объеме изготовлено 20.05.2020г. (исх.2/2898)) установлено следующее:

16.12.2019г. в Управление Федеральной антимонопольной службы по Тульской области поступило заявление ООО «Бухгалтерское Бюро» о нарушении индивидуальным предпринимателем Панфиловой антимонопольного законодательства, путем использования обозначений «Бухгалтерское Бюро» или «БухБюро», сходных до степени смешения с фирменным наименованием ООО «Бухгалтерское Бюро» и/или ООО «БухБюро» (сокращенное фирменное наименование, указанное в ЕГРЮЛ Общества) и коммерческим обозначением «Бухгалтерское Бюро» или «БухБюро», принадлежащими ООО «Бухгалтерское Бюро».

Статьей 1225 Гражданского кодекса РФ установлено, что фирменное наименование и коммерческое обозначение являются результатами интеллектуальной деятельности и приравненным к ним средствами индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, которым предоставляется правовая охрана.

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 (части 1 и 2 статьи 1473 Гражданского кодекса РФ).

Частью 1 статьи 1474 Гражданского кодекса РФ предусмотрено, 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". Сокращенные фирменные наименования, а также фирменные наименования на языках народов Российской Федерации и иностранных языках защищаются исключительным правом на фирменное наименование при условии их включения в единый государственный реестр юридических лиц.

В соответствии со статьей 1475 Гражданского кодекса РФ на территории Российской Федерации действует исключительное право на фирменное наименование, включенное 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.

Согласно части 1 статьи 1476 Гражданского кодекса РФ фирменное наименование или отдельные его элементы могут использоваться правообладателем в составе принадлежащего ему коммерческого обозначения. Фирменное наименование, включенное в коммерческое обозначение, охраняется независимо от охраны коммерческого обозначения.

Статьей 1538 Гражданского кодекса РФ определено, что юридические лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность (в том числе некоммерческие организации, которым право на осуществление такой деятельности предоставлено в соответствии с законом их учредительными документами), а также индивидуальные предприниматели могут использовать для индивидуализации принадлежащих им торговых, промышленных и других предприятий (статья 132) коммерческие обозначения, не являющиеся фирменными наименованиями и не подлежащие обязательному включению в учредительные документы и единый государственный реестр юридических лиц.

Коммерческое обозначение может использоваться правообладателем для индивидуализации одного или нескольких предприятий. Для индивидуализации одного предприятия не могут одновременно использоваться два и более коммерческих обозначения (часть 2 статьи 1538 Гражданского кодекса РФ).

В соответствии с частью 1 статьи 1539 Гражданского кодекса РФ 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.

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 (часть 2 статьи 1539 Гражданского кодекса РФ).

Согласно части 1 статьи 1541 Гражданского кодекса РФ исключительное право на коммерческое обозначение, включающее фирменное наименование правообладателя или отдельные его элементы, возникает и действует независимо от исключительного права на фирменное наименование.

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 (абзац 1 части 6 статьи 1252 Гражданского кодекса РФ).

С 2004г. (15.01.2004г.) на территории г. Новомосковска ООО «Бухгалтерское Бюро» осуществляет деятельность по оказанию услуг в области бухгалтерского учета (ОКВЭД 69.20.2), в области права (ОКВЭД 69.10), используя при этом фирменное наименование полное – ООО «Бухгалтерское Бюро», сокращенное – ООО «БухБюро», коммерческое обозначение –

«Бухгалтерское Бюро» и/или «БухБюро», что подтверждается выпиской из ЕГРЮЛ, паспортом вывески от 13.02.2019г., тогда как индивидуальный предприниматель Панфилова Е.Н. зарегистрирована только 2019г. (18.04.2019г.), подтверждением чему являются выписка из ЕГРИП, паспорт вывески от 27.06.2019г.

Федеральным законом «О защите конкуренции» определено понятие 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 (пункт 9 статьи 4).

ООО «Бухгалтерское Бюро» и предприниматель Панфилова являются конкурентами, поскольку осуществляют деятельность на одних товарных рынках:

- деятельность по оказанию услуг в области бухгалтерского учета (код ОКВЭД 69.20);

- деятельность в области права (код ОКВЭД 69.10).

Пунктом 1 статьи 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции» установлен запрет на недобросовестную конкуренцию путем совершения хозяйствующим субъектом действий (бездействия), способных вызвать смешение с деятельностью хозяйствующего субъекта-конкурента либо с товарами или услугами, вводимыми хозяйствующим субъектом-конкурентом в гражданский оборот на территории Российской Федерации, в том числе незаконное использование обозначения, тождественного товарному знаку, фирменному наименованию, коммерческому обозначению, наименованию места происхождения товара хозяйствующего субъекта-конкурента либо сходного с ними до степени смешения, путем его размещения на товарах, этикетках, упаковках или использования иным образом в отношении товаров, которые продаются либо иным образом вводятся в гражданский оборот на территории Российской Федерации, а также путем его использования в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет", включая размещение в доменном имени и при других способах адресации.

В соответствии с пунктом 16 Постановления Пленума ВАС РФ от 17.02.2011г. № 11 «О некоторых вопросах применения особенной части Кодекса РФ об административных правонарушениях» в статье 14 Закона о защите конкуренции приведен открытый перечень действий, являющихся недобросовестной конкуренцией.

При анализе вопроса о том, является ли конкретное совершенное лицом действие актом недобросовестной конкуренции, подлежат учету не только

указанные законоположения, но и положения статьи 10bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности, в силу которых актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах.

Пунктом 2 статьи 10bis Парижской конвенции установлено, что подлежат запрету:

- 1) все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента;
- 2) ложные утверждения при осуществлении коммерческой деятельности, способные дискредитировать предприятие, продукты или промышленную или торговую деятельность конкурента;
- 3) указания или утверждения, использование которых при осуществлении коммерческой деятельности может ввести общественность в заблуждение относительно характера, способа изготовления, свойств, пригодности к применению или количества товаров.

Из письменных (вх. № 1090, № 1099 от 05.03.2020г., № 1156, № 1159 от 11.03.2020г.) и устных пояснений индивидуального предпринимателя Панфиловой следует, что коммерческого обозначения «Бухгалтерское Бюро» в фирменном наименовании своей деятельности не использует. По мнению предпринимателя, положения статей 1538, 1539 Гражданского кодекса РФ запрещают дублирование фирменного наименования в коммерческом обозначении, соответственно Обществом нарушается требования Гражданского кодекса. Полагает, что в ее действиях отсутствует нарушение антимонопольного законодательства.

Указанная позиция индивидуального предпринимателя Панфиловой основана на ошибочном толковании положений Гражданского кодекса РФ, поскольку как уже было отмечено выше статьями 1476, 1541 Гражданского кодекса РФ прямо предусмотрено, что фирменное наименование и коммерческое обозначение могут быть идентичными, и одному, и другому средству индивидуализации юридического лица предоставляется правовая охрана, иного Гражданским кодексом РФ не установлено.

Кроме того, Комиссия Управления отмечает, что право на использование фирменного наименования возникает исключительно у юридического лица, являющегося коммерческой организацией, выступающего 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 статьи 1473 Гражданского кодекса РФ), у индивидуального предпринимателя не может быть фирменного наименования.

Для обозначения своей деятельности предпринимателем могли быть использованы любые словосочетания, не дублирующие/не повторяющее фирменное наименование и коммерческое обозначение ООО «Бухгалтерское Бюро».

Представители ООО «Бухгалтерское Бюро» на заседании Комиссии поддержали свою позицию, изложенную в заявлении от 16.12.2019г. (вх.5986) и письменных пояснениях от 05.03.2020г. (вх.1096).

Исследовав доказательства, имеющиеся в материалах настоящего дела, заслушав пояснения, лиц, участвующих в деле, Комиссия Управления приходит к выводу о том, что действия индивидуального предпринимателя Панфиловой по использованию обозначений «Бухгалтерское Бюро» и/или «БухБюро», сходных до степени смешения с фирменным наименованием ООО «Бухгалтерское Бюро» и/или ООО «БухБюро» (сокращенное фирменное наименование, указанное в ЕГРЮЛ Общества) и коммерческим обозначением «Бухгалтерское Бюро» и/или «БухБюро», принадлежащими ООО «Бухгалтерское Бюро», являются актом недобросовестной конкуренцией, поскольку противоречат положениям Гражданского кодекса РФ, Федерального закона «О защите конкуренции», обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, принципам разумности, справедливости, вследствие чего потребители могут быть введены в заблуждение, а последнему причинены и/или могут быть причинены убытки и/или вред деловой репутации.

В соответствии с частью 2 статьи 14.33 Кодекса РФ об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ) недобросовестная конкуренция, выразившаяся во введении в оборот товара с незаконным использованием результатов интеллектуальной деятельности и приравненных к ним средств индивидуализации юридического лица, средств индивидуализации продукции, работ, услуг влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере двадцати тысяч рублей либо дисквалификацию на срок до трех лет.

На основании изложенного:

- **Событие административного правонарушения** и его квалификация: индивидуальный предприниматель Панфилова допустила нарушение пункта 1 статьи 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции», выразившегося в незаконном использовании обозначений «Бухгалтерское Бюро» и/или «БухБюро», сходных до степени смешения с фирменным наименованием ООО «Бухгалтерское Бюро» и/или ООО «БухБюро» (сокращенное фирменное наименование, указанное в ЕГРЮЛ Общества) и коммерческим обозначением «Бухгалтерское Бюро» и/или «БухБюро», принадлежащими ООО «Бухгалтерское Бюро», что влечет административную ответственность, предусмотренную частью 2 статьи 14.33 КоАП РФ.

- **Время совершения** должностным лицом – индивидуальным предпринимателем Панфиловой **административного правонарушения** период с 27.06.2019г. (дата, с которой предприниматель Панфилова начала использовать спорные обозначения) по 27.05.2020г. (дата исполнения предписания антимонопольного органа).
- **Место совершения** должностным лицом – индивидуальным предпринимателем Панфиловой Е.Н **административного правонарушения**: Тульская обл., г. Новомосковск.

Факт совершения административного правонарушения должностным лицом – индивидуальным предпринимателем Панфиловой подтверждается протоколом по делу № 071/04/14.33-488/2020 об административном правонарушении от 19.06.2020г., а также материалами антимонопольного дела № 071/01/14.6-152/2020.

Срок давности привлечения должностного лица – индивидуального предпринимателя Панфиловой к административной ответственности, установленный частью 1 статьи 4.5 КоАП РФ за нарушение антимонопольного законодательства, на момент вынесения настоящего постановления не истек.

Решая вопрос о виде и размере административного наказания, учитывается характер совершенного административного правонарушения, личность виновного, его имущественное положение, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

В действиях должностного лица – индивидуального предпринимателя Панфиловой Е.Н. установлено обстоятельство, смягчающее административную ответственность - добровольное исполнение до вынесения постановления по делу об административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение, предписания об устранении допущенного нарушения, выданного ему органом, осуществляющим государственный контроль (надзор) (пункт 7 части 1 статьи 4.2 КоАП РФ).

27.05.2020г. индивидуальный предприниматель Панфилова сообщила (вх.2919) об исполнении предписания антимонопольного органа по делу 071/01/14.6-152/2020 от 14.05.2020г. (исх. 2/2899 от 20.05.2020г.), представив копии подтверждающих документов.

Учитывая изложенное, руководствуясь частью 2 статьи 14.33, статьями 23.48, 29.9 КоАП РФ,

**ПОСТАНОВИЛ:**

**Признать** должностное лицо – **индивидуального предпринимателя Панфилову Елену Николаевну** (ИНН 711702407500, ОГРНИП 319715400030824), зарегистрированную по адресу: Тульская обл., г. Новомосковск, **виновной** в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена частью 2 статьи 14.33 КоАП РФ, и **назначить ей наказание** в виде административного штрафа **в размере 20 000 (двадцать тысяч) рублей.**

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП 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 статьей 31.5 КоАП РФ.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

#### **Реквизиты для уплаты административного штрафа:**

Сумму штрафа надлежит уплатить:

Получатель: ИНН 7107026090/КПП 710601001

УФК Минфина России по Тульской области

(Управление Федеральной антимонопольной службы по Тульской области)

КБК 161 1 16 01141 01 0033 140

ОКТМО 70701000

Банк получателя: Отделение Тула

БИК 047003001

Р\сч 40101810700000010107

**Назначение платежа** – административный штраф по постановлению Управления Федеральной антимонопольной службы по Тульской области от **3 июля 2020 года** за нарушение Федерального закона «О защите конкуренции».

Копию документа, подтверждающего уплату административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление, **по факсу 359365.**

Согласно части 1 статьи 20.25 КоАП неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа, но не менее одной тысячи рублей, либо административный арест на срок до пятнадцати суток, либо обязательные работы на срок до пятидесяти часов.

В соответствии с пунктом 3 части 1 и частью 3 статьи 30.1 КоАП, а также частью 1 статьи 30.3 КоАП постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно статьи 31.1 КоАП 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.

Дата получения (выдачи) постановления о наложении штрафа – 3 июля 2020 года

Дата вступления постановления в законную силу – 14 июля 2020 года

Срок исполнения постановления – до 14 сентября 2020 года

Срок оплаты административного штрафа (часть 1 статьи 32.2 КоАП) – до 14 сентября 2020 года.