ООО «Объединенный

фрезерный центр»

454080, г. Челябинск,

пр. Ленина, д. 79, помещение 45/4

Представителю

ООО «Объединенный

фрезерный центр»

ООО «Сити Смайл Плюс»

(ранее - ООО «Объединенный

фрезерный центр»)

ОГРН 1177456099292,

ИНН 7447279073

454080, г. Челябинск,

ул. Сони Кривой, д. 85,

эт./пом. 2/390

РЕШЕНИЕ

г. Челябинск

Резолютивная часть решения оглашена 29 сентября 2020 года

В полном объеме решение изготовлено 13 октября 2020 года

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) по рассмотрению дела № 074/01/14.4-534/2020 о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

Председателя Комиссии:	<…>	- заместителя руководителя управления- начальника отдела антимонопольного контроля Челябинского УФАС России
Членов Комиссии:	<…>	- главного государственного инспектора отдела антимонопольного контроля Челябинского УФАС России;
	<…>	- главного специалиста-эксперта отдела антимонопольного контроля Челябинского УФАС России,

рассмотрев дело № 074/01/14.4-534/2020 по признакам нарушения ООО «Сити Смайл Плюс» (прежнее наименование - Объединенный фрезерный центр») части 1 статьи 14.4 Федерального закона «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите

конкуренции),

в присутствии представителя Заявителя <…> по доверенности,

в отсутствие представителя ООО «Сити Смайл Плюс»,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее – Челябинское УФАС России) поступило заявление ООО «Объединенный фрезерный центр» (ОГРН 1167456070726, ИНН 7447260386) (далее – Заявитель) вх. № 19132 от 30.12.2019 о недобросовестных конкурентных действиях ООО «Объединенный фрезерный центр» (ОГРН 1177456099292, ИНН 7447279073) (новое наименование ООО «Сити Смайл Плюс», далее – Ответчик), выразившихся в приобретении и использовании исключительного права на средства индивидуализации юридического лица.

В заявлении указано, что Заявитель и Ответчик осуществляют аналогичную деятельность на рынке производства медицинского (стоматологического) оборудования и являются конкурентами. Так указано, что основным видом деятельности Заявителя является производство аппаратов, применяемых в медицинских целях, основанных на использовании рентгеновского, альфа- бета- и гамма-излучений (26.60.1). Основным видом деятельности Ответчика является производство материалов, применяемых в медицинских целях (21.20.2).

В дополнении к заявлению вх. № 1869 от 12.02.2020 Заявитель указал, что сферой деятельности Заявителя является выполнение работ по изготовлению зуботехнических ортопедических конструкций и приспособлений (коронки, каркасы, абатаменты и др.) методом фрезеровки с использованием CAD/CAM технологий для врачей стоматологов-ортопедов, стоматологов-хирургов и зубных техников, а также оказание сопутствующих услуг (виртуальное моделирование ортопедических конструкций), поставка стоматологических расходных материалов (фрезы, спреи и т.д.), что подтверждается договорами на изготовление ортопедических конструкций и договорами на приобретение расходных стоматологических материалов и инструментов для выполнения работ по изготовлению ортопедических конструкций.

Заявитель также указывает, что ранее гр. <…> с 29.03.206 по 04.07.2028 являлась директором ООО «Объединенный фрезерный центр» (ОГРН 1167456070726, ИНН 7447260386), в период работы у Заявителя зарегистрировала ООО «Объединенный фрезерный центр» (ОГРН 1177456099292, ИНН 7447279073), в который 07.12.2017 приняла на работу зубного техника <…> и водителя <…>, ранее работающих у Заявителя.

ООО «Сити Смайл Плюс» (прежнее наименование ООО «Объединенный фрезерный центр» ОГРН 1177456099292, ИНН 7447279073) в письменных пояснениях вх. № 3386 от 13.03.2020, вх. № 11196 от 07.08.2020 указало, что с марта 2019 года общество занимается единственным видом деятельности – сдача в аренду имеющегося на балансе оборудования, и именно фрезерного станка (ОКВЭД 77.39.26). Заявленная при создании общества деятельность по ОКВЭД 21.20.2 не

ведется, также не ведется деятельность по ОКВЭД 26.60.1. При создании общества цели причинить убытки Заявителю не было. После ухода <…> с должности директора Заявителя деятельность последнего фактически прекратилась. Бывшие клиенты Заявителя стали искать возможность получения услуг в других организациях.

Рассмотрев заявление и материалы дела, Комиссия приходит к следующим выводам.

ООО «Объединенный фрезерный центр» (ОГРН 1167456070726, ИНН 7447260386, адрес: 454080, г. Челябинск, пр. Ленина, д. 79, помещение 45/4) зарегистрировано в качестве юридического лица 29.03.2016 Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 17 по Челябинской области.

Полное наименование общество с ограниченной ответственностью «Объединенный фрезерный центр».

Сокращенное наименование ООО «Объединенный фрезерный центр».

Основным видом деятельности общества является 26.60.1 Производство аппаратов, применяемых в медицинских целях, основанных на использовании рентгеновского, альфа-, бета- и гамма-излучений.

Дополнительные виды деятельности:

18.12 Прочие виды полиграфической деятельности;

33.13 Ремонт электронного и оптического оборудования;

46.15.4 Деятельность агентов по оптовой торговле радио- и телеаппаратурой, техническими носителями информации;

46.18 Деятельность агентов, специализирующихся на оптовой торговле прочими отдельными видами товаров;

46.18.1 Деятельность агентов, специализирующихся на оптовой торговле фармацевтической продукцией, изделиями, применяемыми в медицинских целях, парфюмерными и косметическими товарами, включая мыло, и чистящими средствами;

46.18.9 Деятельность агентов, специализирующихся на оптовой торговле товарами, не включенными в другие группировки;

46.43.3 Торговля оптовая грампластинками, аудио- и видеомагнитными лентами, компакт-дисками (CD) и цифровымивидеодисками (DVD) (кроме носителей без записей);

46.46 Торговля оптовая фармацевтической продукцией;

46.46.2 Торговля оптовая изделиями, применяемыми в медицинских целях;

46.62.2 Торговля оптовая металлообрабатывающими станками;

46.62.3 Торговля оптовая станками для обработки прочих материалов;

46.90 Торговля оптовая неспециализированная;

47.73 Торговля розничная лекарственными средствами в специализированных магазинах (аптеках);

47.74 Торговля розничная изделиями, применяемыми в медицинских целях, ортопедическими изделиями в специализированных магазинах;

47.9 Торговля розничная вне магазинов, палаток, рынков;

47.99 Торговля розничная прочая вне магазинов, палаток, рынков;

52.10.9 Хранение и складирование прочих грузов;

52.21.2 Деятельность вспомогательная, связанная с автомобильным транспортом;

62.01 Разработка компьютерного программного обеспечения;

62.02 Деятельность консультативная и работы в области компьютерных технологий;

62.09 Деятельность, связанная с использованием вычислительной техники и информационных технологий, прочая;

64.91 Деятельность по финансовой аренде (лизингу/сублизингу);

68.20 Аренда и управление собственным или арендованным недвижимым имуществом;

70.22 Консультирование по вопросам коммерческой деятельности и управления;

72.19 Научные исследования и разработки в области естественных и технических наук прочие;

73.11 Деятельность рекламных агентств;

77.29.9 Прокат прочих бытовых изделий и предметов личного пользования для домашних хозяйств, предприятий и организаций, не включенных в другие группировки;

77.29.9 Прокат прочих бытовых изделий и предметов личного пользования для домашних хозяйств, предприятий и организаций, не включенных в другие группировки;

77.33.2 Аренда и лизинг вычислительных машин и оборудования;

77.39.26 Аренда и лизинг приборов, аппаратов и прочего оборудования, применяемого в медицинских целях;

82.99 Деятельность по предоставлению прочих вспомогательных услуг для бизнеса, не включенная в другие группировки;

86.90.9 Деятельность в области медицины прочая, не включенная в другие группировки.

ООО «Объединенный фрезерный центр» (ОГРН 1177456099292, ИНН 7447279073,

адрес: 454080, г. Челябинск, ул. Сони Кривой, д. 85, эт./пом. 2/390) зарегистрировано в качестве юридического лица 21.11.2017 Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 17 по Челябинской области.

Полное наименование общество с ограниченной ответственностью «Объединенный фрезерный центр».

Сокращенное наименование ООО «Объединенный фрезерный центр».

Основным видом деятельности общества является: 21.20.2 Производство материалов, применяемых в медицинских целях.

Дополнительные виды деятельности:

18.12 Прочие виды полиграфической деятельности;

33.13 Ремонт электронного и оптического оборудования;

46.15.4 Деятельность агентов по оптовой торговле радио- и телеаппаратурой, техническими носителями информации;

46.18 Деятельность агентов, специализирующихся на оптовой торговле прочими отдельными видами товаров;

46.18.1 Деятельность агентов, специализирующихся на оптовой торговле фармацевтической продукцией, изделиями, применяемыми в медицинских целях, парфюмерными и косметическими товарами, включая мыло, и чистящими средствами

46.18.9 Деятельность агентов, специализирующихся на оптовой торговле товарами, не включенными в другие группировки;

46.43.3 Торговля оптовая грампластинками, аудио- и видеомагнитными лентами, компакт-дисками (CD) и цифровыми видеодисками (DVD) (кроме носителей без записей);

46.46 Торговля оптовая фармацевтической продукцией;

47.74 Торговля розничная изделиями, применяемыми в медицинских целях, ортопедическими изделиями в специализированных магазинах;

52.21.2 Деятельность вспомогательная, связанная с автомобильным транспортом

62.02 Деятельность консультативная и работы в области компьютерных технологий;

62.09 Деятельность, связанная с использованием вычислительной техники и информационных технологий, прочая;

64.91 Деятельность по финансовой аренде (лизингу/сублизингу);

68.20 Аренда и управление собственным или арендованным недвижимым имуществом;

72.19 Научные исследования и разработки в области естественных и технических

наук прочие;

73.11 Деятельность рекламных агентств;

77.33.2 Аренда и лизинг вычислительных машин и оборудования;

77.39.26 Аренда и лизинг приборов, аппаратов и прочего оборудования, применяемого в медицинских целях;

82.99 Деятельность по предоставлению прочих вспомогательных услуг для бизнеса, не включенная в другие группировки;

86.90.9 Деятельность в области медицины прочая, не включенная в другие группировки.

Согласно выписок из ЕГРЮЛ у Заявителя и Ответчика совпадают виды деятельности по ОКВЭД 18.12, 33.13, 46.15.4, 46.18, 46.18.1, 46.18.9, 46.43.3, 46.46, 47.74, 52.21.2, 62.02, 62.09, 64.91, 68.20, 72.19, 73.11, 77.33.2, 77.39.26, 82.99, 86.90.9.

В силу ст. 49 ГК РФ коммерческие организации, за исключением унитарных предприятий и иных видов организаций, предусмотренных законом (кредитных организаций, страховых организаций и обществ взаимного страхования, инвестиционных фондов), наделены общей правоспособностью и могут осуществлять любые виды предпринимательской деятельности, не запрещенные законом, в том случае, если в их учредительных документах не содержится исчерпывающий перечень видов деятельности, которыми они вправе заниматься.

Сведения о кодах по ОКВЭД, то есть сведения о видах деятельности, которые юридическое лицо предполагает осуществлять, включаются в ЕГРЮЛ (пп. «п» п. 1 ст. 5 Федерального закона от 08.08.2001 № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей»).

При исследовании вопроса о том, являются ли виды деятельности, осуществляемые юридическими лицами, аналогичными в смысле пункта 3 статьи 1474 ГК РФ, должна учитываться фактически осуществляемая деятельность. При отсутствии доказательств иного виды деятельности юридических лиц, отраженные в учредительных документах, считаются фактически осуществляемыми.

С учетом изложенного, не являются доказательствами наличия конкурентных отношений исключительно сведения о видах деятельности, включенные в ЕГРЮЛ и учредительные документы организации, поскольку юридические лица при выборе видов осуществляемой деятельности не связаны указанными перечнями, а совершение фактических действий по введению товара в гражданский оборот подтверждено документами по соответствующим сделкам.

Поскольку в выписках из ЕРГЮЛ у Заявителя и Ответчика совпадают виды деятельности по ОКВЭД 18.12, 33.13, 46.15.4, 46.18, 46.18.1, 46.18.9, 46.43.3, 46.46, 47.74, 52.21.2, 62.02, 62.09, 64.91, 68.20, 72.19, 73.11, 77.33.2, 77.39.26, 82.99, 86.90.9, предполагается, что они осуществляют либо намерены осуществлять указанные виды деятельности.

Таким образом, как Заявитель, так и Ответчик вправе осуществлять деятельность на одном товарном рынке самостоятельно, в любой момент заключать договоры с

покупателями, исполнять их самостоятельно, т.е. воздействовать на состояние конкуренции на определенном товарном рынке в соответствующих территориальных (продуктовых) границах.

В соответствии с частью 5.1 статьи 45 ФЗ «О защите конкуренции» при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства антимонопольный орган проводит анализ состояния конкуренции в объеме, необходимом для принятия решения о наличии или об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства.

В силу пункта 1.3 Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденным Приказом ФАС России от 28.04.2010 №220 (зарегистрирован в Минюсте РФ 02.08.2010 №18026, далее – Порядок) по делам, возбужденным по признакам нарушения статей 14.1 - 14.8 ФЗ «О защите конкуренции», анализ состояния конкуренции на товарном рынке проводится с особенностями, установленными пунктом 10.6 настоящего Порядка.

Согласно пункту 10.6 Порядка анализ состояния конкуренции на товарном рынке включает следующие этапы:

а) определение временного интервала исследования товарного рынка;

б) определение продуктовых границ товарного рынка. Определение продуктовых границ товарного рынка может производиться исходя из предмета договоров, заключаемых хозяйствующим субъектом (в том числе в отношении которого поданы в антимонопольный орган заявление, материалы) по поводу товара, предлагаемого им к продаже;

в) определение географических границ товарного рынка;

г) определение состава хозяйствующих субъектов, действующих на товарном рынке, в объеме установления фактических конкурентных отношений между хозяйствующим субъектом, в действиях (бездействии) которого обнаружены признаки недобросовестной конкуренции, и хозяйствующим субъектом, которому указанными действиями (бездействием) причинены или могут быть причинены убытки либо нанесен или может быть нанесен вред его деловой репутации.

Временной интервал исследования товарного рынка определен с 21.11.2017 (дата регистрации Ответчика) до даты принятия заключения об обстоятельствах дела 19.08.2020.

Продуктовые границы рынка установлены в соответствии с Общероссийским классификатором видов экономической деятельности (ОКВЭД) Заявителя и Ответчика, а также исходя из предмета договоров, заключаемых Заявителем и Ответчиком.

Продуктовые границы товарного рынка в данном случае, рынок производства зуботехнических ортопедических конструкций и приспособлений.

Географические границы рынка - Челябинская область.

В соответствии с пунктом 5 статьи 4 Федерального 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.

Из пункта 7 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции» следует, что конкуренция – это 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 товарном рынке

В силу указанных положений ООО «Объединенный фрезерный центр» (ОГРН 1167456070726, ИНН 7447260386) и ООО «Объединенный фрезерный центр» (ОГРН 1177456099292, ИНН 7447279073) являются хозяйствующими субъектами, осуществляющими аналогичную деятельность на одном товарном рынке производства зуботехнических ортопедических конструкций и приспособлений в пределах одних географических границ (Челябинская область), следовательно, являются конкурентами по отношению друг к другу.

Состав хозяйствующих субъектов на рынке производства зуботехнических ортопедических конструкций и приспособлений:

ООО «Объединенный фрезерный центр» (ОГРН 1167456070726, ИНН 7447260386;

ООО «Объединенный фрезерный центр» (ОГРН 1177456099292, ИНН 7447279073.

Согласно части 1 статьи 1473 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – 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.

Из части 2 названной статьи следует, что 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.

В силу части 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».

В соответствии с частью 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 силу части 2 статьи 1475 ГК РФ исключительное право на фирменное наименование возникает со дня государственной регистрации юридического лица и прекращается в момент исключения фирменного наименования из единого государственного реестра юридических лиц в связи с прекращением юридического лица либо изменением его фирменного наименования.

В силу части 1 статьи 1225 ГК РФ фирменное наименование является средством индивидуализации юридического лица, которому предоставляется правовая охрана.

При этом фирменное наименование подлежит охране со дня государственной регистрации юридического лица. Какой-либо специальной регистрации фирменного наименования ГК РФ не предполагает, в связи с чем, зарегистрированное наименование юридического лица приравнивается к его фирменному наименованию.

Анализ фирменных наименований Заявителя и Ответчика приводит к выводу об их сходстве до степени смешения за счет фонетического и грамматического сходства.

На момент регистрации Заявителем уже было зарегистрировано в установленном порядке фирменное наименование ООО «Объединенный фрезерный центр», в связи с чем, он обладает исключительным правом на использование своего фирменного наименования для индивидуализации юридического лица.

Исключительное право Заявителя в данном случае основывается на более ранней регистрации, а, следовательно, преимущественном приоритетном праве.

Так, ООО «Объединенный фрезерный центр» (ОГРН 1167456070726, ИНН 7447260386) зарегистрировано 29.03.2016, ООО «Объединенный фрезерный центр» (ОГРН 1177456099292, ИНН 7447279073) зарегистрировано 21.11.2017, что подтверждается выписками из единого государственного реестра юридических лиц, размещенными на официальном сайте Федеральной налоговой службы.

Данные обстоятельства указывают на то, что ООО «Объединенный фрезерный центр» (ОГРН 1177456099292, ИНН 7447279073) незаконно приобрело исключительное право на средство индивидуализации Заявителя.

Факт использования Ответчиком фирменного наименования подтверждается тем, что согласно выписке из ЕГРЮЛ Ответчик осуществляет свою деятельность под указанным фирменным наименованием.

1) К функциям фирменного наименования относят: 1) отличительную - именно фирменные наименования позволяют различать субъектов права между собой; 2) информационную - по фирменному наименованию окружающие лица могут составить представление об основных признаках данной организации: 3) репутационную - фирменное наименование составляет гудвилл компании, в совокупности с другими нематериальными активами создает имидж компании, и соответствии с которым контрагенты принимают решение о заключении с ней договоров.

Ответчик проигнорировал принципы надлежащей осмотрительности и недопущения недобросовестного использования экономических преимуществ, полученных Заявителем в результате продолжительного использования своего фирменного наименования.

Из материалов по заявлению усматривается, что Ответчик использовал фирменное наименование в правоотношениях с третьими лицами, в том числе с ООО ГК «ТС Дентал», ООО «Династия», ООО «Сити Смайл», ООО «Сити Смайл Делюкс», ООО «Дентальная лаборатория» и получил определенные преимущества за счет репутации Заявителя.

Согласно части 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. Обладатель такого исключительного права может в порядке, установленном настоящим Кодексом, требовать признания недействительным предоставления правовой охраны товарному знаку (знаку обслуживания) либо полного или частичного запрета на использование фирменного наименования или коммерческого обозначения.

В соответствии с пунктом 1 части 3 статьи 10 bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20 марта 1883 года подлежат запрету все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента.

В соответствии с частью 9 статьи 4 Федерального 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.

Статьей 14.4 Федерального закона «О защите конкуренции» установлен запрет на недобросовестную конкуренцию, связанную с приобретением и использованием исключительного права на средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации товаров, работ или услуг.

В действиях ООО «Объединенный фрезерный центр» (ОГРН 1177456099292, ИНН 7447279073) по приобретению и использованию фирменного наименования ООО «Объединенный фрезерный центр», сходного до степени смешения с фирменным наименованием Заявителя присутствуют все признаки недобросовестной конкуренции, указанные в пункте 9 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции»:

1. Действия ООО «Объединенный фрезерный центр» (ОГРН 1177456099292, ИНН 7447279073) способствуют получению преимуществ в предпринимательской

деятельности, поскольку Ответчик имеет возможность не вкладывать материальные ресурсы в разработку собственного наименования и пользуется результатами деятельности, созданными другим юридическим лицом – Заявителем.

2. Противоречие действующему законодательству, а именно статье 1252 ГК РФ, статье 10 bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости.

3. Способность причинения убытков конкуренту выразилась в том, что у Заявителя в результате действий Ответчика может снизиться размер получаемой прибыли по отношению к уровню прибыли при воздержании общества от указанных действий (упущенная выгода), поскольку данные действия способствуют привлечению потребителей к услугам Ответчика и их оттоку покупателей от услуг Заявителя.

Действия ООО «Объединенный фрезерный центр» (ОГРН 1177456099292, ИНН 7447279073) по приобретению и использованию полного и сокращенного фирменного наименования, сходного до степени смешения с полным и сокращенным фирменным наименованием ООО «Объединенный фрезерный центр» (ОГРН 1167456070726, ИНН 7447260386), указывают на нарушение части 1 статьи 14.4 Федерального закона «О защите конкуренции».

Заключение об обстоятельствах дела в порядке статьи 48.1 Федерального закона «О защите конкуренции» принято 19 августа 2020 года, получено сторонами по делу.

Ответчик в письменных пояснениях вх. № 13892 от 23.09.2020 на заключение об обстоятельствах дела указал следующее.

В 2018 году обществом были оказаны услуги по изготовлению заготовок для сторонних организаций на общую сумму 12 039 700 рублей, в том числе на сумму 10 735 300 рублей для ООО «Дентальные мастерские», входящего в группу лиц с Ответчиком.

В 2019 году обществом были оказаны услуги по изготовлению заготовок для сторонних организаций на общую сумму 6 265 201 рублей, в том числе на сумму 5 320 800 рублей для ООО «Дентальные мастерские», входящего в группу лиц с Ответчиком.

В мае 2019 года оборудование было сдано в аренду ООО «Дентальные мастерские», остаток материалов также реализован в ООО «Дентальные мастерские».

В 2020 году оборудование было сдано в аренду ИП Ишкову П.А.

Решением учредителя от 15.09.2020 внесены изменения в Устав общества, общество изменило фирменное наименование на ООО «Сити Смайл Плюс», также изменены виды деятельности.

По мнению Комиссии, пояснения Ответчика также указывают на факт осуществления обществом с 2018 года деятельности на рынке производства

зуботехнических ортопедических конструкций и приспособлений.

В данном случае, не имеет значения то обстоятельство, что заказчик ООО «Дентальные мастерские» входит в группу лиц с Ответчиком, поскольку действующим законодательством не ограничена возможность осуществления хозяйственной деятельности юридического лица при наличии экономического интереса и спроса потребителей на определенный товар или услуги.

Из штатного расписания общества за 2017-2020 гг. усматривается, что в штате в Ответчика состоит зубной техник, а с 2018 года и помощник зубного техника.

Согласно трудовому договору от 08.12.2017 и должностной инструкции в должностные обязанности зубного техника входит: изготовление различных видов искусственных коронок, протезов и т.п.; создание элементов, узлов и деталей зубо-челюстных протезов; штапмовка протезов и т.п.

Заявитель в письменных пояснениях вх. № 12866 от 15.09.2020, вх. № 13281 от 23.09.2020 указал, что с квалификацией действий Ответчика по статье 14.4 Федерального закона «О защите конкуренции» согласен.

Однако Заявитель полагает, что в действиях Ответчика также содержатся признаки нарушения статей 14.2, 14.6, 14.8 Федерального закона «О защите конкуренции» и заявил ходатайство об истребовании сведений у ООО «Династия» и гр. <…>, ранее занимающей должность директора Заявителя.

По мнению Заявителя, нарушение статьи 14.2 и 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции» выразилось во введение в заблуждение:

поставщика Заявителя - ООО ГК «ТС Дентал» сходством фирменных наименований и смешением деятельности Заявителя и Ответчика, в результате которых Ответчик получил скидку на товар в размере скидки Заявителя;

одного из заказчиков Заявителя – ООО «Династия» сходством фирменных наименований и смешением деятельности Заявителя и Ответчика, в результате которых ООО «Династия» заказало и оплатило товар Ответчика.

Доводы Заявителя Комиссией не принимаются по следующим основаниям.

В соответствии со статьей 14.2 Федерального закона «О защите конкуренции» не допускается недобросовестная конкуренция путем введения в заблуждение, в том числе в отношении места производства товара, предлагаемого к продаже, **изготовителя такого товара,** гарантийных обязательств продавца или изготовителя.

Как разъясняется в п. 9.2 письма ФАС России от 24 декабря 2015 года № ИА/74666/15 «О применении «четвертого антимонопольного пакета», введение в заблуждение является следствием распространения не негативной информации, как при дискредитации, а позитивной, и ее содержание касается деятельности самого распространителя и (или) его товара. **Распространяемая информация для признания действий актом недобросовестной конкуренции должна не соответствовать действительности.**

В рассматриваемом случае, Ответчик в правоотношениях с третьими лицами ООО

ГК «ТС Дентал», ООО «Династия», ООО «Сити Смайл», ООО «Сити Смайл Делюкс», ООО «Дентальная лаборатория» в документации использовал свое официальное фирменное наименование - ООО «Объединенный фрезерный центр» согласно выписке из ЕГРЮЛ, в связи с этим сведения о наименовании Ответчика нельзя признать не соответствующими действительности и признаки нарушения статьи 14.2 Федерального закона «О защите конкуренции» не усматриваются.

Споры между третьими лицами, в данном случае между Ответчиком и ООО ГК «ТС Дентал», ООО «Династия», ООО «Сити Смайл», ООО «Сити Смайл Делюкс», ООО «Дентальная лаборатория», вытекающие из их сложившихся правоотношений, по вопросу необоснованного предоставления (получения) скидки, отмены заказа и возврата оплаты и прочее подлежат рассмотрению в суде.

Согласно пункту 1 статьи 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции» не допускается недобросовестная конкуренция 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.

Ответчик использовал фирменное наименование ООО «Объединенный фрезерный центр» в своей деятельности, поскольку официально зарегистрировал юридическое лицо с указанным фирменным наименование в ЕГРЮЛ.

Положения статьи 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции» могли бы быть применимы в том случае, если Ответчик имел иное фирменное наименование согласно ЕГРЮЛ, но в своей деятельности использовал фирменное наименование Ответчика.

В связи с этим признаков нарушения статьи 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции» не усматривается.

Для квалификации действий хозяйствующего субъекта как нарушающих запрет, установленный частью 1 статьи 14.4 Закона о защите конкуренции, антимонопольному органу необходимо установить **совокупность действий по приобретению и использованию** исключительных прав на средства индивидуализации.

Имеющиеся в материалах дела документы подтверждают как факт регистрации Ответчиком фирменного наименования, сходного с фирменным наименованием Заявителя, так и факт его использования, в том числе в правоотношениях с третьими лицами ООО ГК «ТС Дентал», ООО «Династия», ООО «Сити Смайл», ООО «Сити Смайл Делюкс», ООО «Дентальная лаборатория», то есть **совокупность**

действий по приобретению и использованию исключительных прав Заявителя на фирменное наименование, что является составом нарушением части 1 статьи 14.4 Федерального закона «О защите конкуренции».

По мнению Заявителя, нарушение статьи 14.8 Федерального закона «О защите конкуренции» выразилось:

в прекращении договорных отношений Заявителя с ООО «Сити Смайл», ООО «Сити Смайл Делюкс», ООО «Дентальная лаборатория» ввиду возникновения правоотношений Ответчика с указанными лицами;

в увольнении сотрудников Заявителя (<…>) и их устройстве на работу к Ответчику;

в списании материалов на складе Заявителя и их использование в деятельности Ответчика.

Доводы Заявителя Комиссией не принимаются по следующим основаниям.

В соответствии со статьей 14.8 Федерального закона «О защите конкуренции» **не допускаются иные формы недобросовестной конкуренции** наряду с предусмотренными статьями 14.1-14.7 настоящего Федерального закона.

В силу части 1 статьи 421 ГК РФ граждане и юридические лица свободны в заключении договора.

Действия ООО «Сити Смайл», ООО «Сити Смайл Делюкс», ООО «Дентальная лаборатория» по прекращению договорных отношений с Заявителем и заключению договорных отношений с Ответчиком являются правом указанных лиц, в связи с чем действия сторон по возникновению или прекращению таких правоотношений не подлежат рассмотрению на предмет недобросовестной конкуренции.

В силу частей 1, 2 статьи 37 Конституции Российской Федерации труд свободен. Каждый имеет право свободно распоряжаться своими способностями к труду, выбирать род деятельности и профессию. Принудительный труд запрещен.

Действия физических лиц в рамках трудовых правоотношений, в том числе по заключению и расторжению трудового договора являются их правом, в связи с чем действия работодателей по приему либо увольнению работников не подлежат рассмотрению на предмет недобросовестной конкуренции.

Споры, вытекающие из трудовых правоотношений Заявителя с его работниками, в данном случае гр. <…>, по необоснованному списанию материалов подлежат рассмотрению в рамках трудового договора Заявителя с указанным лицом. При наличии оснований полагать совершение в отношении Заявителя фактов хищения со стороны его бывших работников, Заявитель вправе обратится в правоохранительные органы с соответствующим заявлением.

С учетом изложенного, оснований для удовлетворения ходатайства Заявителя об истребовании дополнительных сведений у ООО «Династия» и гр<…>., у Комиссии также не имеется.

Согласно Постановлению Конституционного Суда РФ от 24.06.2009 № 11-П

необходимым элементом общего понятия состава правонарушения и предпосылкой возложения юридической ответственности является вина привлекаемого к ней лица. Административный орган не может ограничиваться формальной констатацией лишь факта нарушения установленных законом правил, не выявляя иные связанные с ним обстоятельства, в том числе наличие или отсутствие вины соответствующих субъектов.

Действующее законодательство определяет вину юридического лица (как субъекта административного правонарушения, не обладающего возможностью психического отношения к совершенному противоправному деянию) как наличие у него возможности для соблюдения правил и норм, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность, и непринятии всех зависящих от него мер по их соблюдению. Следовательно, в отношении юридических лиц требуется лишь установление того, что у соответствующего лица имелась возможность для соблюдения норм законодательства, но им не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Вина ООО «Объединенный фрезерный центр» (ОГРН 1177456099292, ИНН 7447279073) выражается в том, что у общества имелась возможность не приобретать и не использовать фирменное наименование, сходное до степени смешения с сокращенным фирменным наименованием ООО «Объединенный фрезерный центр» (ОГРН 1167456070726, ИНН 7447260386) с нарушением части 1 статьи 14.4 Федерального закона «О защите конкуренции», однако общество не предприняло меры для соблюдения указанных требований, а направленность его действий свидетельствует о намеренном совершении указанных противоправных действий.

Доказательства, свидетельствующие о принятии ООО «Объединенный фрезерный центр» (ОГРН 1177456099292, ИНН 7447279073) всех зависящих от них мер для соблюдения правил и норм, за нарушение которых антимонопольным законодательством предусмотрена ответственность по статье 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, отсутствуют.

Материалами дела опровергается тот факт, что вменяемое ООО «Объединенный фрезерный центр» (ОГРН 1177456099292, ИНН 7447279073) нарушение антимонопольного законодательства было вызвано чрезвычайными, объективно непредотвратимыми обстоятельствами и другими непредвидимыми, непредотвратимыми препятствиями, находящимися вне контроля данного юридического лица, при соблюдении ими той степени заботливости и осмотрительности, какая требовалась от него в целях надлежащего исполнения обязанностей по соблюдению требований антимонопольного законодательства.

Учитывая изложенное, Комиссия считает вину ООО «Сити Смайл Плюс» (ранее - ООО «Объединенный фрезерный центр» ОГРН 1177456099292, ИНН 7447279073) в нарушении части 1 статьи 14.4 Федерального закона «О защите конкуренции» установленной.

Признаком недобросовестной конкуренции, указанным в ее определении, является вероятность причинения вреда другому хозяйствующему субъекту-конкуренту. Такой вред может выражаться в убытках, которые терпит конкурент (упущенная выгода), и/или в ущербе его деловой репутации. Для признания действий хозяйствующего субъекта недобросовестной конкуренцией достаточно одной

лишь возможности наступления таких последствий, и факта причинения реального ущерба, а также исчисления его размера не требуется.

Статья 15 ГК РФ и часть 3 статьи 37 Закона о защите конкуренции позволяют пострадавшему от нарушения антимонопольного законодательства лицу взыскать как реальный ущерб, так и упущенную выгоду.

В соответствии с разъяснением Президиума ФАС России от 11.10.2017 № 11 «По определению размера убытков, причиненных в результате нарушения антимонопольного законодательства» указанные разъяснения могут быть использованы в целях определения размера ущерба, причиненного нарушениями антимонопольного законодательства, как обстоятельства, отягчающего в установленных законом случаях административную ответственность (статьи 14.31, 14.31.2, 14.32, 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях).

Согласно поручению Федеральной антимонопольной службы (далее – ФАС России) № СП/67357/17 территориальным управлениям при производстве по делам о нарушении антимонопольного законодательства необходимо устанавливать размер выручки хозяйствующего субъекта, в действиях (бездействии) которого установлены признаки нарушения антимонопольного законодательства.

В рамках приоритетного проекта «Реформа контрольно-надзорной деятельности» и исполнения Сводного плана Приоритетного проекта «Внедрение системы оценки результативности и эффективности контрольно-надзорной деятельности», утвержденного протоколом заседания проектного комитета от 21 февраля 2017 года № 13(2), для оценки эффективности и результативности контрольно-надзорной деятельности антимонопольным органом рассчитывается показатель группы «А» «Показатели результативности, отражающие уровень безопасности охраняемых законом ценностей, выражающийся в величине причинения им вреда (ущерба)».

Показатель группы «А» «Причиненный ущерб, в результате злоупотребления хозяйствующими субъектами доминирующим положением, соглашений (картелей) и

согласованных действий, сговоров на торгах, фактов недобросовестной конкуренции, выявленных и пресеченных в результате действий антимонопольного органа» (далее — показатель «А») рассчитывается следующим образом:

- E – Причиненный ущерб, в результате злоупотребления хозяйствующими субъектами доминирующим положением, соглашений (картелей) и согласованных действий, сговоров на торгах, фактов недобросовестной конкуренции, выявленных и пресеченных в результате действий антимонопольного органа, млн. руб.;

- 0.1 - снижение цены в результате вмешательства антимонопольного органа;

- Q - объем выручки хозяйствующего субъекта, в действиях (бездействии) которого установлены признаки нарушения антимонопольного законодательства, либо объем закупки (начальная максимальная цена, для нарушений связанных со сговором на торгах или порядком их проведения), млн. руб.;

- t - временной интервал существования нарушения, (должен составлять не менее

одного года или срок существования товарного рынка, если он составляет менее чем один год).

Согласно налоговой отчетности Ответчика за 2018 года сумма дохода за налоговый период 12 131, 0 тысяч рублей; по упрощенной бухгалтерской (финансовой) отчетности Ответчика за 2018 год выручка составила 12 828, тысяч рублей.

А = 0.1 * 12 828 000*1 = 1 282 800, 0 рублей или 1 282, 8 тысяч рублей

Согласно налоговой отчетности Ответчика за 2019 год сумма дохода за налоговый период составила 3 567, 835 тысяч рублей; по упрощенной бухгалтерской (финансовой) отчетности Ответчика за 2019 год выручка составила 6 434, 0 тысяч рублей.

А = 0.1 * 6 434 000*1 = 643 400 рублей или 643, 4 тысяч рублей

Определенный в соответствии с данными рекомендациями ущерб не может быть применен для целей взыскания убытков с нарушителей антимонопольного законодательства в судебном порядке.

Согласно постановлению Пленума ВАС РФ от 30.06.2008 № 30 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением арбитражными судами антимонопольного законодательства» антимонопольный орган не вправе в рамках своей компетенции разрешать гражданско-правовые споры хозяйствующих субъектов. В частности, он не полномочен защищать субъективные гражданские права потерпевшего от такого нарушения путем вынесения предписания нарушителю о возмещении понесенных убытков.

Согласно части 1 статьи 50 Федерального закона «О защите конкуренции» по результатам рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства на основании решения по делу комиссия выдает предписание ответчику по делу.

В силу подпункта «л» пункта 2 части 1 статьи 23 Федерального закона «О защите конкуренции» антимонопольный орган выдает в случаях, указанных в настоящем 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.

Ответчик 23.09.2020 изменил фирменное наименование ООО «Объединенный

фрезерный центр» на ООО «Сити Смайл Плюс», что подтверждается выпиской из ЕГРЮЛ, в связи с чем оснований для выдачи предписаний не имеется.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать действия ООО «Сити Смайл Плюс» (прежнее наименование ООО

«Объединенный фрезерный центр» ОГРН 1177456099292, ИНН 7447279073), выразившиеся в приобретении и использовании исключительных прав на полное и сокращенное фирменное наименование, сходное до степени смешения с полным и сокращенным фирменным наименованием ООО «Объединенный фрезерный центр» (ОГРН 1167456070726, ИНН 7447260386) нарушением части 1 статьи 14.4 Федерального закона «О защите конкуренции»,

2. Предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства не выдавать.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Челябинского УФАС России для возбуждения дел об административных правонарушениях, предусмотренных статьей 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, в отношении ООО «Сити Смайл Плюс» и его должностного лица.

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

Председатель Комиссии <…>

Члены Комиссии <…>

<…>