

# ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу об административном правонарушении № 05-13/23-2016

11 октября 2016 года

г. Улан-Удэ

Я, руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия (далее – Бурятское УФАС России) <...>, рассмотрев протокол и материалы дела об административном правонарушении № 05-13/23-2016, возбужденного в отношении юридического лица ООО «Фармация Бурятии» (670042, г. Улан-Удэ, ул. Тобольская, 163),

в помещении Бурятского УФАС России по адресу: г. Улан-Удэ, ул. Ленина, 55, каб. 106

11.10.2016 в отсутствие законного представителя,

УСТАНОВИЛА:

Частью 1.2 статьи 28.1 КоАП РФ закреплено, что поводом к возбуждению дел об административных правонарушениях, предусмотренных статьей 14.33 КоАП РФ, является принятие комиссией антимонопольного органа решения, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации.

Решением комиссии Бурятского УФАС России по делу № 05-11/10-2016 от 02.09.2016 действия ООО «Фармация Бурятии», выразившиеся в незаконном использовании фирменного наименования, сходного до степени смешения с фирменным наименованием хозяйствующего субъекта-конкурента ГП РБ «Бурят-Фармация», признаны нарушением статьи 14.6 Закона о защите конкуренции.

В соответствии со статьей 14.6 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:

1) 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;

2) копирование или имитация внешнего вида товара, вводимого в гражданский

оборот хозяйствующим субъектом-конкурентом, упаковки такого товара, его этикетки, наименования, цветовой гаммы, фирменного стиля в целом (в совокупности фирменной одежды, оформления торгового зала, витрины) или иных элементов, индивидуализирующих хозяйствующего субъекта-конкурента и (или) его товар.

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

Как следует из материалов дела, заявитель был зарегистрирован в качестве юридического лица 03.07.2002 с наименованием государственное унитарное предприятие «Бурят-Фармация», впоследствии изменив организационно-правовую форму на государственное предприятие. Заявитель осуществляет, в том числе оптовую торговлю фармацевтическими и медицинскими товарами, изделиями медицинской техники, ортопедическими изделиями, имеется лицензия № ЛО-03-02-002028 от 28.12.2015 на организацию оптовой торговли лекарственными средствами для медицинского применения

Ответчик зарегистрирован в качестве юридического лица 23.03.2012, основным видом деятельности которого является оптовая торговля фармацевтическими и медицинскими товарами, изделиями медицинской техники, ортопедическими изделиями, имеется лицензия № ФС-99-02-002424 от 26.06.2012 на организацию оптовой торговли лекарственными средствами для медицинского применения.

Анализ состояния конкуренции на товарном рынке проведен в рамках рассмотрения дела 05-11/10-2016, возбужденного по признакам нарушения ООО «Фармация Бурятии» статьи 14.6 Закона о защите конкуренции, выразившихся в незаконном использовании фирменного наименования, сходного до степени смешения с фирменным наименованием хозяйствующего субъекта-конкурента ГП РБ «Бурят-Фармация». Установлено, что продуктовыми границами товарного рынка является оптовая реализация лекарственных средств и изделий медицинского назначения. Географические границы рынка оптовой реализации лекарственных препаратов и изделий медицинского назначения не замыкаются территорией Республики Бурятия или нескольких регионов, товарный рынок охватывает территорию Российской Федерации. ГП РБ «Бурят-Фармация» и ООО «Фармация Бурятии» являются хозяйствующими субъектами-конкурентами на указанном товарном рынке.

Требования к фирменному наименованию устанавливаются ГК РФ и другими законами. Права на фирменное наименование определяются в соответствии с правилами раздела VII названного Кодекса («Права на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации»).

Согласно пункту 1 статьи 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.

В силу статьи 1475 ГК РФ на территории Российской Федерации действует исключительное право на фирменное наименование, включенное в единый государственный реестр юридических лиц, возникающее со дня государственной регистрации юридического лица и прекращающееся в момент исключения фирменного наименования из единого государственного реестра юридических лиц в связи с прекращением юридического лица либо изменением его фирменного наименования.

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. Владелец такого исключительного права может в порядке, установленном Гражданским кодексом Российской Федерации, требовать признания недействительным предоставления правовой охраны товарному знаку (знаку обслуживания) либо полного или частичного запрета на использование фирменного наименования или коммерческого обозначения (пункт 6 статьи 1252 ГК РФ).

Согласно пунктам 1, 3, 4 статьи 1474 ГК РФ юридическому лицу принадлежит исключительное право использования своего фирменного наименования в качестве средства индивидуализации любым не противоречащим закону способом.

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.

Юридическое лицо, нарушившее правила пункта 3 этой статьи, обязано по требованию правообладателя прекратить использование фирменного наименования, тождественного фирменному наименованию правообладателя или сходного с ним до степени смешения, в отношении видов деятельности, аналогичных видам деятельности, осуществляемым правообладателем, и возместить правообладателю причиненные убытки.

В [пункте 13](#) информационного письма Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 13.12.2007 N 122 "Обзор практики рассмотрения арбитражными судами дел, связанных с применением законодательства об интеллектуальной собственности" указано, что вопрос о сходстве до степени смешения двух обозначений может быть разрешен судом с позиции рядового потребителя.

Угроза смешения фирменных наименований имеет место, если одно фирменное наименование 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 предприятию. При этом для признания сходства фирменных наименований достаточно уже самой опасности, а не реального смешения в глазах потребителей.

В условиях рынка деловая репутация предпринимателя является одним из важнейших элементов коммерческого успеха, поскольку изменение репутации напрямую влияет на спрос, обращенный к хозяйствующему субъекту.

Под деловой репутацией принято понимать сложившееся общественное мнение о профессиональных достоинствах и недостатках лица. Такое мнение складывается на основе оценки осуществления лицом своей деятельности.

Использование деловой репутации другого хозяйствующего субъекта обладает потенциальной возможностью как непосредственного нанесения ущерба деловой репутации, так и причинение убытков в результате таких недобросовестных действий. При этом под ущербом деловой репутации следует считать негативные изменения в такой оценке, что может выражаться, например, в изменении положительного мнения о лице на отрицательное, ухудшении мнения о деятельности лица, снижении к нему доверия со стороны контрагентов и покупателей.

ООО «Фармация Бурятии» в результате таких действий получило возможность пользоваться положительной деловой репутацией заявителя, сформированной за время длительной работы на рынке оптовой реализации лекарственных средств и изделий медицинского назначения.

В результате незаконного использования фирменного наименования деловая репутация ГП РБ «Бурят-Фармация» ставится под угрозу, так как в любой хозяйственной деятельности могут возникнуть обстоятельства, когда из-за неспособности ответчика выполнять свои обязательства, взятые перед контрагентами, сложится негативное восприятие у потенциальных клиентов и в отношении ГП РБ «Бурят-Фармация».

Таким образом, использование ответчиком фирменного наименования, сходного до степени смешения с коммерческим обозначением заявителя, при осуществлении аналогичной деятельности, может привести к приобретению ООО «Фармация Бурятии» преимуществ в предпринимательской деятельности за счет использования фирменного наименования конкурента, ранее уже правомерно введенного в оборот и известного определенному кругу покупателей, что является актом недобросовестной конкуренцией по отношению к заявителю.

Для признания действий хозяйствующего субъекта недобросовестной конкуренцией достаточно одной лишь возможности наступления таких последствий, и доказательств реального вреда не требуется ([п. 9 ст. 4](#) Федерального закона "О защите конкуренции").

Тем не менее, заявителем представлены в материалы дела документы, подтверждающие возможность фактического причинения убытков и нанесения ущерба деловой репутации.

Данные обстоятельства вызваны существованием двух хозяйствующих субъектов,

занимающихся аналогичной деятельностью и использующих для индивидуализации своих предприятий сходные до степени смешения фирменные наименования, что приводит к смешению данных субъектов в глазах потребителей и возникновению неопределенности относительно субъекта, обладающего законным правом на фирменное наименование.

Кроме того, согласно справке Роспатента от 25.05.2016 № 41-2950-12 следует, что оценка степени сходства фирменных наименований проведена в соответствии с учетом подходов, изложенных в пунктах 42, 45 Правил составления, подачи и рассмотрения документов, являющихся основанием для совершения юридически значимых действий по государственной регистрации товарных знаков, знаков обслуживания, коллективных знаков, утвержденных приказом Министерства экономического развития РФ от 20.07.2015 № 482, применяемых при экспертизе обозначений, заявленных на государственную регистрацию в качестве товарных знаков. В результате проведенного исследования установлено, что фирменные наименования общества с ограниченной ответственностью «Фармация Бурятии» и государственное предприятие Республики Бурятия «Бурят-Фармация» являются сходными до степени смешения в силу фонетического и семантического сходства словесных элементов «Бурят-Фармация» и «Фармация Бурятии», входящих в состав собственно наименования юридических лиц.

Таким образом, Комиссия Бурятского УФАС России пришла к выводу, что в результате таких действий ответчиком была создана возможность причинения убытков заявителю и возможность причинения вреда его деловой репутации.

ООО «Фармация Бурятии» совершило намеренные действия, направленные на недобросовестную конкуренцию, не только используя фирменное наименование, сходное до степени смешения с фирменным наименованием конкурента, но и фактически осуществляя тот же вид экономической деятельности с целью введения в заблуждение покупателей и контрагентов.

Заявитель и ответчик осуществляют аналогичную (совпадающую по видам) деятельность на одной территории, фирменное наименование заявителя и ответчика сходны до степени смешения, фирменное наименование заявителя зарегистрировано ранее, чем фирменное наименование ответчика.

Ответственность за указанное правонарушение предусмотрена частью 1 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Протокол составлен в отсутствие законного представителя, в присутствии представителя по доверенности от 11.01.2016 б/н <...>.

Рассмотрение дела об указанном административном правонарушении назначено на **11.10.2016 в 10.00** часов по адресу: г. Улан-Удэ, ул. Ленина, д.55, каб. 106, рассмотрено в отсутствие законного представителя общества.

Рассмотрев все обстоятельства дела об административном правонарушении, в том числе решение Комиссии Бурятского УФАС России от 02.09.2016 по делу № 05-11/10-2016, установлено, что событие административного правонарушения имело место, состав административного правонарушения образуют:

Объективная сторона – незаконное использование фирменного наименования,

сходного до степени смешения с фирменным наименованием хозяйствующего субъекта-конкурента ГП РБ «Бурят-Фармация».

Факультативными признаками объективной стороны правонарушения являются место, время и способ совершения правонарушения.

Место совершения административного правонарушения – г. Улан-Удэ, ул. Тобольская, 163 (местонахождение юридического лица).

Время совершения административного правонарушения – с 23.03.2012 по настоящее время (период незаконного использования ответчиком фирменного наименования, сходного до степени смешения с фирменным наименованием хозяйствующего субъекта-конкурента ГП РБ «Бурят-Фармация»).

Способ совершения – незаконное использование фирменного наименования, сходного до степени смешения с фирменным наименованием хозяйствующего субъекта-конкурента ГП РБ «Бурят-Фармация».

Объект - отношения, охраняемые антимонопольным законодательством, запрещающие недобросовестную конкуренцию.

субъективная сторона – характеризуется виной в форме прямого умысла, направленного на нарушение антимонопольного законодательства и наступление в результате этого нарушения вредных последствий. У юридического лица имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых КоАП РФ предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению;

субъект – юридическое лицо ООО «Фармация Бурятии».

При рассмотрении дела основания для освобождения юридического лица от административной ответственности не установлены, отягчающие, смягчающие обстоятельства отсутствуют.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 4.1, частью 1 статьи 14.33, статьями 23.48, 29.9, 29.10, 29.11 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛА:

1. Признать юридическое лицо ООО «Фармация Бурятии» виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.33 КоАП РФ.

2. За нарушение части 1 статьи 14.33 КоАП РФ наложить на юридическое лицо ООО «Фармация Бурятии» минимальный штраф в размере 100 000 (ста тысяч) рублей.

**Реквизиты для перечисления штрафа:**

Получатель:

ИНН 0323057082 КПП 032601001

УФК МФ по Республике Бурятия

(Бурятское УФАС России

л/с № 04021082740)

Банк получателя: р/с 40101810600000010002 в ГРКЦ НБ

Республики Бурятия Банка России

БИК 048142001

ОКТМО 81701000

КБК 161 1 16 02010 01 6000 140

Назначение платежа: штраф за нарушение

антимонопольного законодательства

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.

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

В соответствии с частью 7 статьи 21 Федерального закона от 02.10.2007 № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве» постановление по делу об административном правонарушении может быть предъявлено к исполнению в течение двух лет со дня их вступления в законную силу.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в районный суд по месту рассмотрения дела в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления; юридические лица вправе обжаловать постановление в арбитражный суд в соответствии с арбитражным процессуальным законодательством.

Согласно статье 31.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

Руководитель управления