

(.....)

357300, Ставропольский край,
Кировский район, г. Новопавловск,
ул. Мира, д. 286

ООО «Гермес-Ауто»

123056, г. Москва,
ул. Б. Грузинская, д. 42, пом. I,
ком. 12

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 10
о назначении административного наказания по делу
об административном правонарушении № 4-14.33-20/77-14

«28» февраля 2014 года

г. Москва

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве (далее – Московского УФАС России) (.....), рассмотрев № А-4 от 17.01.2014 и материалы дела об административном правонарушении № 4-14.33-20/77-14, возбужденного в отношении должностного лица — генерального директора Общества с ограниченной ответственностью «Гермес-Ауто» (далее – ООО «Гермес-Ауто») (.....), в связи с нарушением ООО «Гермес-Ауто» ч. 2 ст. 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившимся в приобретении и фирменного наименования ООО «Гермес-Ауто» и Общество с ограниченной ответственностью «Гермес-Ауто», сходного до степени смешения с фирменным наименованием ЗАО «АвтоГермес», при осуществлении деятельности аналогичной ЗАО «АвтоГермес», в том числе, демонстрации и реализации автотранспортных средств, ответственность за которое предусмотрена ч. 1 ст. 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ),

в отсутствие (.....) (о месте и времени рассмотрения дела извещен надлежащим образом),

УСТАНОВИЛ:

Решением Комиссии Московского УФАС России по рассмотрению дела

№ 1-14-1187/77-12 о нарушении антимонопольного законодательства Российской Федерации от 05.04.2013 в действиях ООО «Гермес-Ауто» установлен факт нарушения требований части 2 статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции» в части приобретения и использования сокращенного и полного фирменного наименования ООО «Гермес-Ауто» и Общество с ограниченной ответственностью «Гермес-Ауто», сходного до степени смешения с фирменным наименованием ЗАО «АвтоГермес», при осуществлении деятельности аналогичной ЗАО «АвтоГермес», в том числе, демонстрации и реализации автотранспортных средств.

ЗАО «АвтоГермес» осуществляет деятельность идентифицированную, в том числе, кодом 50.10.1 Общероссийского классификатора видов экономической деятельности (далее — ОКВЭД) — оптовая торговля автотранспортными средствами, кодами 71.3, 71.34 ОКВЭД — аренда прочих машин и оборудования. Осуществление деятельности по реализации автотранспортных средств хозяйствующего субъекта подтверждается уставом, информационным письмом Ярославльстата об учете в Статрегистре Росстата, размещаемой рекламой.

ЗАО «АвтоГермес» осуществляет деятельность с 2000 года. Обозначение «АвтоГермес» является товарным знаком (по свидетельству № 413843), зарегистрировано 19.07.2010 для 35, 37 классов МКТУ (включают демонстрацию товаров, в том числе транспортных средств, продвижение транспортных средств и деталей к ним, в том числе через автосалоны, ремонт и техническое обслуживание транспортных средств). ЗАО «АвтоГермес» предоставляет лицензии на использование данного товарного знака иным хозяйствующим субъектам, в частности, ООО «ТСК АвтоГермес», действующему на территории г. Москвы. Таким образом, учитывая использование обозначения «АвтоГермес» в фирменных наименованиях организаций, в том числе, осуществляющих деятельность на территории г. Москвы, а также то, что указанное обозначение зарегистрировано в качестве товарного знака, ЗАО «АвтоГермес» в полной мере произведен ввод рассматриваемого обозначения в гражданский оборот.

ООО «Гермес-Ауто» осуществляет деятельность идентифицированную, в том числе, кодами 50.10.1 и 50.10.2 ОКВЭД — розничная и оптовая торговля автотранспортными средствами, кодом 71.10 ОКВЭД — аренда легковых автомобилей, кодом 50.20 ОКВЭД — техническое обслуживание и ремонт автотранспортных средств. Осуществление деятельности по реализации автотранспортных средств хозяйствующего субъекта подтверждается уставом, выпиской из ЕГРЮЛ.

Фактическое осуществление заявленной деятельности ООО «Гермес-Ауто» в полной мере подтверждается письменными пояснениями.

Датой регистрации ООО «Гермес-Ауто» является 09.02.2012. При этом, обстоятельством, подтверждающим использование ООО «Гермес-Ауто» своего фирменного наименования при реализации услуг общества является документально подтвержденный факт аренды специализированного нежилого помещения и телефонных номеров по месту осуществления хозяйственной деятельности — г. Москва, ул. 2-я Черногорязская, д. 6. В соответствии с

открытой и общеизвестной информацией, размещаемой в сети Интернет, в том числе, по адресу <http://germes-auto.ru>, по указанному адресу расположен автосалон.

В соответствии с пунктом 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции конкуренцией является 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.

ЗАО «АвтоГермес» и ООО «Гермес-Ауто» осуществляют сходную деятельность, в том числе, по демонстрации и реализации автотранспортных средств; данный вид деятельности, в соответствии с представленными сторонами материалами и пояснениями, является для хозяйствующих субъектов основным видом деятельности.

На основании изложенного, ЗАО «АвтоГермес» и ООО «Гермес-Ауто» являются конкурентами, осуществляющими деятельность на одном товарном рынке демонстрации и реализации автотранспортных средств.

Согласно пункту 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.

Согласно пункту 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 силу статьи 10.bis Парижской конвенции, запрещаются все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении конкурента.

Согласно пункту 6 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.

Согласно пункту 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.

Таким образом, 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 соответствии со справкой Федеральной службы по интеллектуальной собственности, фирменное наименование ЗАО «АвтоГермес» и товарный знак «АвтоГермес» (по свидетельству № 413843) могут быть признаны сходными до степени смешения с фирменным наименованием ООО «Гермес-Ауто».

Установлено, что при определении сходства восприятия третьими лицами фирменных наименований хозяйствующих субъектов различная организационно-правовая форма таких субъектов не может являться основанием для установления существенного отличия таких наименований.

Так, в пункте 17 информационного письма Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 13.12.2007 № 122 «Обзор практики рассмотрения арбитражными судами дел, связанных с применением законодательства об интеллектуальной собственности» указано, что различие организационно-правовой формы как части фирменного наименования истца и ответчика само по себе не свидетельствует об отсутствии нарушения права на фирменное наименование.

При этом, словесные элементы «АвтоГермес» и «Гермес-Ауто» в полной мере ассоциируются друг с другом в силу как фонетического и графического сходства, так и содержания идентичное словесного элемента «Гермес».

На основании изложенного, учитывая Справку Федеральной службой по интеллектуальной собственности по вопросам наличия сходства до степени смешения между фирменным наименованием сторон по делу, признаны сходными до степени смешения как сокращенные фирменные наименования ЗАО «АвтоГермес» и ООО «Гермес-Ауто», так и полные фирменные наименования Закрытое акционерное общество «АвтоГермес» и Общество с ограниченной ответственностью «Гермес-Ауто», в связи с тем, что единственным различием между полными и сокращенными наименованиями каждого из субъектов являются соответственно полное и сокращенное написание организационно-правовой формы.

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

Согласно части 2 статьи 14 Закона о защите конкуренции не допускается

недобросовестная конкуренция, связанная с приобретением и использованием исключительного права на средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ или услуг.

Установлено, что ЗАО «АвтоГермес» ввело свое фирменное наименование в гражданский оборот ранее, чем ООО «Гермес-Ауто». При этом, использование ООО «Гермес-Ауто» фирменного наименования сходного до степени смешения с фирменным наименованием ЗАО «АвтоГермес» при осуществлении аналогичной, конкурентной деятельности, в том числе, на одном товарном рынке, непосредственно связано с возможностью получения хозяйствующим субъектом преимуществ перед конкурентом, в связи с отсутствием необходимости продвижения своего фирменного наименования, изначальной известности сходного фирменного наименования.

При этом такие действия способны причинить убытки ЗАО «АвтоГермес» в связи с вероятностью смешения фирменных наименований сторон по делу при участии в хозяйственном обороте, а равно, невозможностью третьих лиц идентифицировать хозяйствующий субъект. Таким образом, фактические или потенциальные потребители ЗАО «АвтоГермес», чье фирменное наименование введено в гражданский оборот значительно ранее в понимании пункта 1 статьи 1474 ГК РФ, могут совершить ошибку при идентификации хозяйствующих субъектов.

В связи с изложенным, действия ООО «Гермес-Ауто» признаны актом недобросовестной конкуренцией, установлен факт нарушения ООО «Гермес-Ауто» части 2 статьи 14 Закона о защите конкуренции, выразившийся в приобретении и использовании исключительного права на средство индивидуализации юридического лица, а именно, сокращенное и полное фирменное наименование ООО «Гермес-Ауто» и Общество с ограниченной ответственностью «Гермес-Ауто», при осуществлении деятельности аналогичной ЗАО «АвтоГермес», в том числе, демонстрации и реализации автотранспортных средств.

Согласно части 2 статьи 14 Закона о защите конкуренции не допускается недобросовестная конкуренция, связанная с приобретением и использованием исключительного права на средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ или услуг.

Местом совершения административного правонарушения с учетом местонахождения ООО «Гермес-Ауто» является г. Москва.

Временем выявления административного правонарушения является 05.04.2013 — дата вынесения Комиссией Московского УФАС России Решения об установлении факта нарушения ч. 2 ст. 14 ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в приобретении и использовании сокращенного и полного фирменного наименования ООО «Гермес-Ауто» и Общество с ограниченной ответственностью «Гермес-Ауто», при осуществлении деятельности аналогичной ЗАО «АвтоГермес», в том числе, демонстрации и реализации автотранспортных средств.

В соответствии с ч. 1 ст. 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие

(бездействие) физического или юридического лица, за которое КоАП РФ или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

В соответствии со ст. 2.4 КоАП РФ административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

Совершившие административные правонарушения в связи с выполнением организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций руководители и другие работники организаций несут административную ответственность как должностные лица.

Согласно п. 11.1 Устава ООО «Гермес-Ауто» высшим органом управления Общества является общее собрание участников. Единоличным исполнительным органом является генеральный директор.

В соответствии со списком участников ООО «Гермес-Ауто» (.....) является единственным участником Общества.

В соответствии с решением № 1 единственного учредителя ООО «Гермес-Ауто» единоличным исполнительным органом Общества является генеральный директор.

(.....) согласно приказу № 1 от 09.02.2012 является генеральным директором ООО «Гермес-Ауто».

В соответствии п. 11.2.1, п. 11.2.2 Устава ООО «Гермес-Ауто» к компетенции общего собрания участников Общества относится определение основных направлений деятельности Общества, а также изменение Устава Общества.

В соответствии с п. 12.6, п. 12.7 Устава ООО «Гермес-Ауто» генеральный директор руководит текущей деятельностью Общества и вправе без доверенности действовать от имени Общества, в том числе представлять его интересы и совершать сделки.

Таким образом, генеральный директор ООО «Гермес-Ауто» (.....) является должностным лицом ООО «Гермес-Ауто», ответственным за приобретение и использование сокращенного и полного фирменного наименования ООО «Гермес-Ауто» и Общество с ограниченной ответственностью «Гермес-Ауто», так как является единственным лицом, в компетенцию которого входит принятие решений о приобретении и изменении фирменного наименования Общества.

Таким образом, установлено нарушение должностным лицом ООО «Гермес-Ауто» - генеральным директором (.....), требований ч. 2 ст. 14 ФЗ «О защите конкуренции».

Виновные действия должностного лица ООО «Гермес-Ауто» - генерального директора (.....) состоят в нарушении требований части 2 статьи 14 Закона о защите конкуренции в части приобретения и использования сокращенного и полного фирменного наименования ООО «Гермес-Ауто» и Общество с ограниченной ответственностью «Гермес-Ауто», сходного до степени смешения с фирменным наименованием ЗАО «АвтоГермес», при осуществлении деятельности аналогичной ЗАО «АвтоГермес», в том числе,

демонстрации и реализации автотранспортных средств.

Обстоятельств, свидетельствующих о невозможности соблюдения (.....) указанных требований, не установлено.

В соответствии с ч. 1 ст. 14.33 КоАП РФ недобросовестная конкуренция, если эти действия не содержат уголовно наказуемого деяния, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц — от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; юридических лиц — от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Должностным лицом Московского УФАС России не установлено обстоятельств, смягчающих административную ответственность, а также обстоятельств, отягчающих административную ответственность (.....)

Таким образом, штраф, подлежащий взысканию, составляет 12 000 (двенадцать тысяч) рублей.

Руководствуясь ст. 37 ФЗ «О защите конкуренции», ст.-ст. 4.1, 14.33, 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать (.....) виновным в совершении административного правонарушения, ответственность за которое предусмотрена ч. 1 ст. 14.33 КоАП РФ.

2. За нарушение ч. 2 ст. 14 ФЗ «О защите конкуренции», ответственность за которое предусмотрена ч. 1 ст. 14.33 КоАП РФ назначить (.....) административное наказание в виде административного штрафа в размере 12000 (двенадцати тысяч) рублей.

Согласно ч. 1 ст. 32.2 КоАП РФ административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее тридцати дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных ст. 31.5 КоАП РФ.

В соответствии с ч. 5 ст. 3.5 КоАП РФ сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

Реквизиты на перечисление штрафных санкций, налагаемых Московским УФАС России за нарушение антимонопольного законодательства РФ :

Получатель: УФК МФ РФ по г. Москве (Для Московского УФАС России)
ИНН 7706096339 КПП 770601001

Банк получателя: Отделение 1 Главного управления Центрального банка Российской Федерации по Центральному Федеральному округу г. Москва
(краткое: Отделение 1 Москва)

р/с 40101810800000010041

БИК 044583001

ОКТМО 45384000

КБК 161 1 16 02010 01 6000 140

Наименование платежа: административный штраф по делу

№ 4-14.33-20/77-14.

Согласно части 5 статьи 32.2 КоАП РФ при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, и информации об уплате административного штрафа в Государственной информационной системе о государственных и муниципальных платежах, по истечении указанного срока судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют в течение десяти суток постановление о наложении административного штрафа с отметкой о его неуплате судебному приставу-исполнителю для исполнения в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, должностное лицо федерального органа исполнительной власти, структурного подразделения или территориального органа, иного государственного органа, рассмотревших дело об административном правонарушении, либо уполномоченное лицо коллегиального органа, рассмотревшего дело об административном правонарушении, составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 20.25 КоАП РФ в отношении лица, не уплатившего административный штраф.

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

В соответствии с частью 3 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 арбитражный суд в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

В соответствии с пунктом 1 статьи 31.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.