

ООО «Гермес-Ауто»  
123056, г. Москва,  
ул. Б. Грузинская, д. 42,  
помещение I, комната 12

123100, г. Москва,  
ул. 2-я Черногрязская, д. 6

**ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 26**  
**о назначении административного наказания по делу**  
**об административном правонарушении № 4-14.33-21/77-14**

«28» марта 2014 года

г. Москва

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве (далее – Московского УФАС России) (.....), рассмотрев протокол № А-3 от 17.01.2014 и материалы дела об административном правонарушении № 4-14.33-21/77-14, возбужденного в отношении 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 использовании 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, ответственность за которое предусмотрена ч. 1 ст. 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), в отсутствие надлежащим образом уведомленного ООО «Гермес-Ауто»,

**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» (ОГРН) является юридическим лицом, действующим на основании Устава, зарегистрировано в Едином государственном реестре юридических лиц 09.02.2012 за основным государственным регистрационным номером 1127746078580, 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 Черногрязская, 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 года — 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 с ч. 2 ст. 2.1 КоАП РФ юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых КоАП РФ или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Виновные действия ООО «Гермес-Ауто» (юридический адрес: 123056, г. Москва, ул. Б.Грузинская, д. 42, помещение I, ком. 12) 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», при осуществлении деятельности аналогичной ЗАО «АвтоГермес», в том числе, демонстрации и реализации автотранспортных средств.

Обстоятельств, свидетельствующих о невозможности соблюдения ООО «Гермес-Ауто» указанных требований, не установлено.

Ответственность за нарушение требований ч. 2 ст. 14 ФЗ «О защите конкуренции» предусмотрена ч.1 ст. 14.33 КоАП РФ.

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.

В соответствии с пунктом 4 примечания к статье 14.31 КоАП РФ, за совершение административного правонарушения, предусмотренного статьей 14.33 КоАП РФ, при отсутствии обстоятельств, смягчающих и отягчающих административную ответственность, административный штраф налагается на юридическое лицо в размере суммы минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и половины разности максимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения. При наличии обстоятельств, предусмотренных пунктами 5 и 6 части 1 статьи 4.2 КоАП РФ, административный штраф налагается на юридическое лицо в размере суммы минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения. При наличии обстоятельств, смягчающих административную ответственность, за исключением обстоятельств, предусмотренных пунктами 5 и 6 части 1 статьи 4.2 КоАП РФ, размер административного штрафа, налагаемого на юридическое

лицо, подлежит уменьшению за каждое такое обстоятельство на одну восьмую разности максимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения. При наличии обстоятельств, отягчающих административную ответственность, размер административного штрафа, налагаемого на юридическое лицо, подлежит увеличению за каждое такое обстоятельство на одну восьмую разности максимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения, и минимального размера административного штрафа, предусмотренного за совершение данного административного правонарушения.

В соответствии с пунктом 2 примечания к статье 14.31 КоАП РФ, при назначении административного наказания за совершение административного правонарушения, предусмотренного статьей 14.33 КоАП РФ, в отношении юридического лица учитываются обстоятельства, смягчающие административную ответственность, предусмотренные пунктами 2 - 7 части 1 статьи 4.2 КоАП РФ.

В соответствии с пунктом 3 примечания к статье 14.31 КоАП РФ, при назначении административного наказания за совершение административного правонарушения, предусмотренного статьей 14.33 КоАП РФ, в отношении юридического лица учитываются обстоятельства, отягчающие административную ответственность, предусмотренные пунктами 1 и 2 части 1 статьи 4.3 КоАП РФ, а также следующие обстоятельства, отягчающие административную ответственность:

1) совершение длящегося административного правонарушения, продолжительность которого превышает один год;

2) причинение в результате совершения административного правонарушения ущерба гражданам, организациям или государству в размере более одного миллиона рублей либо извлечение в результате совершения административного правонарушения дохода в размере более пяти миллионов рублей;

3) совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 7 статьи 19.8 КоАП РФ, если за это административное правонарушение лицо уже подверглось административному наказанию, по которому не истек срок, предусмотренный статьей 4.6 КоАП РФ. Данное обстоятельство может быть применено только к тому административному правонарушению, в рамках дела о котором были истребованы сведения (информация), необходимые для расчета размера административного штрафа.

В соответствии с ч. 3 ст. 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания юридическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Обстоятельств смягчающих, а также обстоятельств, отягчающих

административную ответственность ООО «Гермес-Ауто», указанных в пунктах 2 и 3 примечания к статье 14.31 КоАП РФ, должностным лицом Московского УФАС России не установлено.

Таким образом, штраф, подлежащий взысканию, составляет 300 000 (триста тысяч) рублей.

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

#### ПОСТАНОВИЛ:

За нарушение ч. 2 ст. 14 ФЗ «О защите конкуренции», ответственность за которое предусмотрена ч. 1 ст. 14.33 КоАП РФ назначить ООО «Гермес-Ауто» административное наказание в виде административного штрафа в размере 300000 (триста тысяч) рублей.

Согласно ч. 1 ст. 32.2 КоАП РФ административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти 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 № 4-14.33-21/77-14.

В соответствии с ч. 5 ст. 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 срока, указанного в части 1 настоящей статьи, 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 настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф.

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

В соответствии с ч. 3 ст. 30.1 и ч. 1 ст. 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 п. 1 ст. 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.