

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу
об административном правонарушении № 4-14.33-1375/77-17

«13» ноября 2017 года

г. Москва

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве <...>, рассмотрев протокол от 30.10.2017 и материалы дела об административном правонарушении № 4-14.33-1375/77-17, возбужденного в отношении юридического лица - ООО «Клиника специальных медицинских профосмотров» (ОГРН 1127746657884, ИНН 7702796509, КПП 770201001, дата регистрации: 24.08.2012, место нахождения: 127051, г. Москва, М. Сухаревская пл., д. 6, стр.1) по факту нарушения ч. 1 ст. 14.4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в приобретении и использовании ООО «Клиника специальных медицинских профосмотров» на товарном рынке стоматологических услуг исключительного права на средство индивидуализации юридического лица - фирменное наименование ООО «Люкс мастер дентал клиник», в присутствии законного представителя - генерального директора ООО «Клиника специальных медицинских профосмотров» <...>,

УСТАНОВИЛ:

При составлении протокола, а также рассмотрении дела об административном правонарушении законным представителем ООО «Клиника специальных медицинских профосмотров» заявлено ходатайство об отложении рассмотрения дела по существу, ввиду наличия поданного искового заявления ООО «Клиника специальных медицинских профосмотров» о признании недействительным решения и предписания по делу № 1-00-1571/77-16 Московского УФАС России.

Должностное лицо административного органа отклоняет заявленное ходатайство в связи с тем, что положения Кодекса об административных правонарушениях Российской Федерации (далее - КоАП РФ) не предусматривают основание для отложения рассмотрения дела по причине судебного обжалования ненормативного правового акта, положенного в основу протокола об административном правонарушении.

Решением Комиссии Управления Московского УФАС России по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства Российской Федерации по делу № 1-00-1571/77-16 (исх. от 22.05.2017 № ИГ/24610/17) в действиях ООО «Клиника специальных медицинских профосмотров» установлен факт нарушения требований ч. 1 ст. 14.4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закона о защите конкуренции), выразившийся в приобретении и использовании ООО «Клиника специальных медицинских профосмотров» на товарном рынке стоматологических услуг исключительного права на средство индивидуализации юридического лица - фирменное наименование ООО «Люкс мастер дентал клиник».

В соответствии с п. 7 ст. 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.

Согласно п. 5 ст. 4 Закона о защите конкуренции, под хозяйствующим субъектом понимается 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.

П. 4 ст. 4 Закона о защите конкуренции установлено, что товарным рынком является сфера обращения товара, который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров, в границах которой исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами.

Согласно выписке из Единого государственного реестра юридических лиц основным видом деятельности ООО «ЛЮКС-МАСТЕР» является стоматологическая практика, идентифицированная кодом 86.23 ОКВЭД. Общество также осуществляет иную деятельность, связанную с оказанием медицинских услуг, классифицированную кодами 46.46, 46.90, 86.21, 86.90.9 ОКВЭД.

Согласно выписке из Единого государственного реестра юридических лиц основным видом деятельности ООО «Клиника специальных медицинских профосмотров» является стоматологическая практика, идентифицированная кодом 86.23 ОКВЭД. Общество также осуществляет иную деятельность, связанную с оказанием медицинских услуг, классифицированную кодами 46.46, 46.90, 86.21, 86.90.9 ОКВЭД.

В соответствии с номенклатурой работ и услуг по Лицензии № 77-01-002861 от 25.10.2007, а также по Лицензии № 77-01-003142 от 14.12.2007 ООО «ЛЮКС-МАСТЕР» оказывает амбулаторно-поликлиническую медицинскую помощь: рентгенологию, стоматологию ортопедическую, стоматологию терапевтическую, стоматологию хирургическую.

Аналогично, в соответствии с Лицензией на осуществление медицинской деятельности № ЛО-77-01-005464 от 20.11.2012 ООО «Клиника специальных медицинских профосмотров» осуществляет следующие виды деятельности: специализированная медицинская помощь по ортодонтии, стоматологии, стоматологии детской, стоматологии ортопедической, стоматологии терапевтической, стоматологии хирургической.

При осуществлении хозяйственной деятельности ООО «ЛЮКС-МАСТЕР»

заклучает договоры, в том числе следующие:

- Договор № 159-2015 от 08.12.2015, заключенный между ООО «ЛЮКС-МАСТЕР» и ООО «ЛеоСтом Трейд». Согласно п. 1 Договора, предметом договора является обязанность ООО «ЛеоСтом Трейд» передать в собственность ООО «ЛЮКС-МАСТЕР» медицинское стоматологическое оборудование, инструменты и материалы в количестве, ассортименте и по ценам, указанным в счетах, выставляемых ООО «ЛеоСтом Трейд», а ООО «ЛЮКС-МАСТЕР» обязуется принимать и оплачивать их на условиях Договора;

- Договор на предоставление лечебно-профилактической помощи от 09.01.2012, заключенный между ООО «ЛЮКС-МАСТЕР» и Городской поликлиникой № 4 УЗ ЦАО г. Москвы;

- Договор № 384/8 от 25.02.2014, Договор № 803/32 от 13.05.2013, Договор № 050/32 от 25.03.2010, заключенные между ООО «ЛЮКС-МАСТЕР» и ФБУЗ «Центр гигиены и эпидемиологии в городе Москве». Согласно п. 1.1 Договоров, их предметом является сотрудничество сторон в области проведения лабораторных, инструментальных исследований; измерений и иных видов работ (услуг) за соблюдением санитарных правил и выполнением санитарно-противоэпидемических (профилактических) мероприятий.

Кроме того, ООО «ЛЮКС-МАСТЕР» представлены договоры, заключенные непосредственно с пациентами клиники:

- Договор оказания стоматологических услуг № 8 от 28.02.2016;
- Договор оказания стоматологических услуг № 10 от 13.03.2016;
- Договор оказания стоматологических услуг № б/н от 14.05.2016;
- Договор оказания стоматологических услуг № б/н от 26.01.2017;
- Договор оказания стоматологических услуг № б/н от 01.03.2017 и другие за период с 2010 по 2017 год.

При осуществлении хозяйственной деятельности ООО «Клиника специальных медицинских профосмотров» заключает договоры, в том числе следующие:

- Договор № 13000SMM00138 на предоставление медицинских услуг по добровольному медицинскому страхованию от 23.12.2013, заключенный между ООО «Клиника специальных медицинских профосмотров» и СОАО «ВСК», в соответствии с которым ООО «Клиника специальных медицинских профосмотров» оказывает лечебно-профилактическую помощь (медицинские услуги) застрахованным лицам. Согласно приложению № 2 к Договору, под медицинскими услугами, являющимися предметом Договора, понимаются стоматологические услуги.

- Договор № б/н на медицинское обслуживание от 01.11.2015, заключенный между ООО «Клиника специальных медицинских профосмотров» и ООО «Авангард».

Аналогично ООО «Клиника специальных медицинских профосмотров» представлены договоры, заключенные с пациентами клиники:

- Договор оказания стоматологических услуг № 112 от 01.07.2013;
- Договор оказания стоматологических услуг № 012 от 13.01.2016;
- Договор оказания стоматологических услуг № 197 от 20.05.2014;

- Договор оказания стоматологических услуг № 028 от 26.01.2015.

Анализируемые Договоры на оказание услуг заключены в одном субъекте Российской Федерации - городе Москве.

Местом нахождения и осуществления деятельности обоих хозяйствующих субъектов является город Москва.

Учитывая специфику субъекта Российской Федерации, состоящую из одного города федерального значения с развитой дорожно-транспортной инфраструктурой - Москвы, выделение в качестве границ товарного рынка части города повлечет необоснованное сужение географических границ товарного рынка.

Также, учитывая специфику и стоимость услуг на анализируемом товарном рынке и тот факт, что субъекты находятся и осуществляют деятельность в городе Москве, отсутствуют какие-либо основания предполагать, что потребитель понесет существенные транспортные и иные издержки в рамках перемещения по территории субъекта.

Необходимо отметить, что отсутствуют какие-либо правовые основания или объективные данные для выделения или ограничения географических границ пределами более узко, чем населенный пункт. Исходя из анализа договоров, заключаемых ООО «Клиника специальных медицинских профосмотров» и ООО «ЛЮКС-МАСТЕР», заказчиками услуг, предоставляемых хозяйствующими субъектами, выступают лица, действующие не только в иных административных округах города Москвы, но также и за пределами субъекта. Следовательно, расположение в разных частях одного города не относится к числу факторов, ограничивающих экономические возможности потребителя воспользоваться стоматологическими услугами.

Например, анализируя реквизиты сторон, указанные в упомянутых договорах, следует отметить, что по Договору от 01.07.2013 № 112 местом жительства пациента является Московская обл., с. Карачаево; по Договору от 26.01.2015 № 028 местом жительства пациента является г. Москва, ул. Фрунзенская наб. (ЦАО).

Также, учитывая тот факт, что клиники ООО «Клиника специальных медицинских профосмотров» и ООО «ЛЮКС-МАСТЕР» являются частными, клиенты не ограничены территорией места жительства или временного проживания.

Более того, специфика сферы стоматологических услуг обуславливает возможность выбора стоматологической клиники не только по месту жительства, но и по месту работы, учебы и т. п., а равно и вообще не связанной с данными местами. При этом даже в рамках программы обязательного медицинского страхования потребители в некоторых случаях имеют возможность получить услуги бесплатно или оплатить только часть услуг даже в частных стоматологических клиниках.

Также, согласно письменным пояснениям ООО «Клиника специальных медицинских профосмотров», представленным в материалы дела № 1-00-1571/77-16, клиентская база Общества формируется по принципу «сарафанного радио». Таким образом, клиентом Общества может стать любое физическое лицо, желающее воспользоваться его услугами, вне зависимости от места проживания. Сфера

стоматологических услуг является одним из наиболее специфических направлений в области медицины, поскольку фактор качества и потребительских свойств услуги может иметь существенно большее значение для потребителя, чем расстояние и возможное затраченное время в пути.

В соответствии с прейскурантом ООО «ЛЮКС-МАСТЕР» установка временной пластмассовой коронки стоит 2700 руб.; фиксация временная - 350 руб.; бюгельный протез - от 42 000 до 65 000 руб.; съемные протезы от 21 800 до 22 700; снятие коронки от 700 до 900 руб.; пломбы в зависимости от видов от 1500 до 3800 руб.; изготовление винира - 8000 руб.

В соответствии с прейскурантом ООО «Клиника специальных медицинских профосмотров» временная коронка в зависимости от ее вида стоит от 1000 до 4000 руб.; фиксация на временный цемент - 300 руб.; бюгельный протез - от 38 000 до 120 000; съемные протезы - от 17 750 до 35 000; снятие коронки - 750 руб.; пломбы в зависимости от видов - от 1500 до 6700 руб.; изготовление винира - 10 200 руб.

Таким образом, несмотря на то, что диапазон стоматологических услуг, предоставляемых ООО «Клиника специальных медицинских профосмотров» (терапия, хирургия, ортопедия, ортодонтия, парадонтология, имплантология), шире диапазона услуг ООО «ЛЮКС-МАСТЕР» (терапия, хирургия, ортопедия) и в некоторых категориях цена выше, объективная разница в ценах за оказываемые услуги в обеих клиниках представляется несущественной. Более того, имеются стоматологические услуги, предоставляемые ООО «ЛЮКС-МАСТЕР», равные или выше по стоимости услуг ООО «Клиника специальных медицинских профосмотров».

На основании изложенного, установлено, что ООО «ЛЮКС-МАСТЕР» и ООО «Клиника специальных медицинских профосмотров» осуществляют хозяйственную деятельность на товарном рынке стоматологических услуг, в том числе на территории г. Москвы, а следовательно, являются конкурентами, действующими на едином товарном рынке.

В соответствии со ст. 14.4 Закона о защите конкуренции не допускается недобросовестная конкуренция, связанная с приобретением и использованием исключительного права на средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации товаров, работ или услуг (далее - средства индивидуализации).

В соответствии с ч. 1 ст. 1229 Гражданского Кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) гражданин или юридическое лицо, обладающие исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (правообладатель), вправе использовать такой результат или такое средство по своему усмотрению любым не противоречащим закону способом. Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (ст. 1233 ГК РФ), если ГК РФ не предусмотрено иное.

Согласно ч. 1 ст. 1473 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 соответствии с ч. 1 ст. 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 ч. 3 ст. 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 ч. 2 ст. 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.

ООО «ЛЮКС-МАСТЕР» включено в Единый государственный реестр юридических лиц 29.05.1998. В свою очередь, ООО «Клиника специальных медицинских профосмотров» включено в Единый государственный реестр юридических лиц 24.08.2012.

Таким образом, ООО «ЛЮКС-МАСТЕР» ввело свое фирменное наименование в гражданский оборот ранее, чем ООО «Клиника специальных медицинских профосмотров».

Согласно ст. 10 bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах. В частности, 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 со справкой, представленной в адрес Московского УФАС России Федеральной службой по интеллектуальной собственности (вх. от 11.07.2016 № 27845), фирменные наименования ООО «ЛЮКС-МАСТЕР» и ООО «ЛЮКС МАСТЕР ДЕНТАЛ КЛИНИК» являются сходными до степени смешения, поскольку ассоциируются друг с другом в целом в силу семантического, фонетического тождества словесных элементов «ЛЮКС, МАСТЕР».

Согласно пояснениям ООО «Клиника специальных медицинских профосмотров», представленным в материалы дела № 1-00-1571/77-16, основанием для выбора фирменного наименования ООО «ЛЮКС МАСТЕР ДЕНТАЛ КЛИНИК»

послужило следующее обстоятельство.

Фирменное наименование ООО «ЛЮКС МАСТЕР ДЕНТАЛ КЛИНИК» отличается от фирменного наименования ООО «ЛЮКС-МАСТЕР», поскольку в наименованиях обоих Обществ слова «люкс» и «мастер» являются общеупотребительными. Дополнительно данный довод подтверждается существованием иных юридических лиц, в том числе, на территории города Москвы под схожим наименованием.

Между тем, Московским УФАС России установлено, что словесные элементы «ЛЮКС-МАСТЕР» и «ЛЮКС МАСТЕР» в полной мере ассоциируются друг с другом, наличие в наименовании ООО «Клиника специальных медицинских профосмотров» словесного элемента «ДЕНТАЛ КЛИНИК» не является существенным различием при восприятии третьими лицами и контрагентом собственно наименований хозяйствующих субъектов, поскольку в переводе с английского «dental clinic» означает «стоматологическая клиника» и является общеупотребительным для клиник, оказывающих услуги в сфере стоматологии. Как было установлено выше, одним из основных видов деятельности ООО «ЛЮКС-МАСТЕР» и ООО «Клиника специальных медицинских профосмотров» является оказание стоматологических услуг. Также учитывается наличие одинаковых организационно-правовых форм обоих Обществ.

Необходимо отметить, что словесный элемент «ЛЮКС МАСТЕР» на русском языке представляет собой фантазийное, не имеющее смысловой нагрузки словесное обозначение, поскольку не является общепринятым и общеупотребительным применительно к оказанию медицинских услуг, в том числе стоматологии.

Кроме того, исходя из представленных ООО «Клиника специальных медицинских профосмотров» в материалы дела № 1-00-1571/77-16 сведений о государственной регистрации юридических лиц, индивидуальных предпринимателей, крестьянских (фермерских) хозяйств, действующие юридические лица, в названиях которых имеются словесные элементы «люкс» и «мастер», на первое место выносят элемент «мастер».

Использование ООО «Клиника специальных медицинских профосмотров» фирменного наименования ООО «ЛЮКС МАСТЕР ДЕНТАЛ КЛИНИК», сходного до степени смешения с фирменным наименованием ООО «ЛЮКС-МАСТЕР», 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 ООО «ЛЮКС-МАСТЕР», в связи с вероятностью смешения рассматриваемых фирменных наименований при идентификации хозяйствующих субъектов фактическими и потенциальными потребителями ООО «ЛЮКС-МАСТЕР».

Факт осведомленности ООО «Клиника специальных медицинских

профосмотров» о существовании ООО «ЛЮКС-МАСТЕР», а равно недобросовестности действий по регистрации своего фирменного наименования подтверждается тем, что один из учредителей ООО «Клиника специальных медицинских профосмотров», Николаев Владимир Александрович, являлся владельцем доли в уставном капитале ООО «ЛЮКС-МАСТЕР» в размере 50%, что подтверждается Договором купли-продажи долей в уставном капитале ООО «ЛЮКС-МАСТЕР» от 07.09.2012. Данный факт ООО «Клиника специальных медицинских профосмотров» не отрицается.

Также тот факт, что клиника ООО «ЛЮКС-МАСТЕР», расположенная по адресу: г. Москва, ул. Борисовские пруды, д. 10, стр. 4, ранее принадлежала ООО «Клиника специальных медицинских профосмотров», не является основанием для признания правомерности использования последним спорного средства индивидуализации, в связи со следующим.

В 2008 году ООО «Клиника специальных медицинских профосмотров» будучи владельцем клиники ООО «ЛЮКС-МАСТЕР» открыло вторую клинику по адресу: г. Москва, ул. Складочная, д. 1Б, стр. 1, что дополнительно подтверждается договором аренды нежилого помещения от 01.10.2008, заключенного между ООО «Агл Инвест» и ООО «Клиника специальных медицинских профосмотров», в соответствии с которым ООО «Клиника специальных медицинских профосмотров» передано во временное пользование помещение по адресу: г. Москва, ул. Складочная д. 1Б, стр. 1. Данный факт ООО «Клиника специальных медицинских профосмотров» не оспаривается.

В 2012 году ООО «Клиника специальных медицинских профосмотров» передал 100% долей в уставном капитале ООО «ЛЮКС-МАСТЕР» Г.П. Скоропадскому по договору купли-продажи от 07.09.2012, в соответствии с которым Г.П. Скоропадскому были переданы все права и обязанности участников Общества, возникшие до удостоверения договора. Затем Г.П. Скоропадский передал 100% долей в уставном капитале ООО «ЛЮКС-МАСТЕР» по договору купли-продажи доли в уставном капитале от 18.01.2016.

Таким образом, ООО «ЛЮКС-МАСТЕР», созданное в 1998 году, перешло ООО «ЛЮКС-МАСТЕР». В свою очередь ООО «Клиника специальных медицинских профосмотров», создав в 2012 году клинику под фирменным наименованием ООО «ЛЮКС МАСТЕР ДЕНТАЛ КЛИНИК», занимающуюся аналогичной деятельностью, фактически использовало сходное до степени смешения фирменное наименование ООО «ЛЮКС-МАСТЕР», не имея на него прав, поскольку право на фирменное наименование ООО «ЛЮКС-МАСТЕР» прекратилось в момент передачи клиники Г.П. Скоропадскому, а распоряжение исключительным правом на фирменное наименование (в том числе путем его отчуждения или предоставления другому лицу права использования фирменного наименования) не допускается.

При этом ООО «Клиника специальных медицинских профосмотров» не представлено доказательств, свидетельствующих о том, что фирменное

наименование ООО «ЛЮКС-МАСТЕР» ассоциировалось у потребителей именно с ним.

Факт приобретения и использования ООО «Клиника специальных медицинских профосмотров» именно фирменного наименования ООО «ЛЮКС МАСТЕР ДЕНТАЛ КЛИНИК» свидетельствует о его недобросовестном поведении и намерении вызвать смешение на товарном рынке стоматологических услуг с целью привлечения фактических и потенциальных клиентов клиники ООО «ЛЮКС-МАСТЕР».

Ч. 3 ст. 1474 ГК РФ устанавливает запрет на использование юридическим лицом фирменного наименования, тождественного фирменному наименованию другого юридического лица или сходного с ним до степени смешения, в том числе если указанные юридические лица осуществляют аналогичную деятельность.

Исходя из изложенного, юридическое лицо, в настоящем случае ООО «Клиника специальных медицинских профосмотров», не вправе использовать сходное до степени смешения фирменное наименование ООО «ЛЮКС-МАСТЕР» именно в сфере стоматологических услуг, однако вправе использовать его при осуществлении иной медицинской деятельности.

По мнению ООО «Клиника специальных медицинских профосмотров», у потребителей отсутствует вероятность смешения деятельности Общества с деятельностью ООО «ЛЮКС-МАСТЕР», поскольку Общество оказывает услуги многопрофильного характера, что подтверждается лицензией на осуществление медицинской деятельности № ЛО-77-01-010305 от 28.05.2015, лицензией № ЛО-77-01-011064 от 13.10.2015, лицензией № ЛО-77-01-012876 от 15.08.2016. Также ООО «Клиника специальных медицинских профосмотров» представлена копия штатного расписания.

Тем не менее, представленные в материалы дела № 1-00-1571/77-16 лицензии на осуществление многопрофильной медицинской деятельности были получены лишь спустя три года после образования ООО «Клиника специальных медицинских профосмотров». Между тем, согласно приведенной ранее Лицензии на осуществление медицинской деятельности № ЛО-77-01-005464 от 20.11.2012, основным видом медицинской деятельности являлись услуги в области стоматологии.

Относительно анализа представленного штатного расписания отмечается, что количество учетных ставок, которое приходится на долю врачей-стоматологов, в 5-10 раз превышает количество ставок врачей в иных областях медицины, что дополнительно подтверждает факт осуществления стоматологической деятельности в качестве основной.

Дополнительным аргументом того, что фирменное наименование ООО «Клиника специальных медицинских профосмотров» не может ввести потребителей в заблуждение, по мнению ООО «Клиника специальных медицинских профосмотров» служит то, что его клиентская база формируется, в том числе, за счет известности его генерального директора – Владимира Николаева, в подтверждение чего представлен скриншот видео, размещенного в сети Интернет на сайте youtube.com, на котором

изображен Владимир Николаев в медицинской одежде.

Тем не менее, при вводе в поисковой системе Google фразы «Николаев Владимир Александрович врач-стоматолог Москва» вторым результатом поиска является сайт «стоматология.рф», озаглавленный как «Стоматология Люкс-Мастер», что подтверждает возможность смешения стоматологических клиник ООО «ЛЮКС-МАСТЕР» и ООО «Клиника специальных медицинских профосмотров».

В материалы дела № 1-00-1571/77-16 ООО «ЛЮКС-МАСТЕР» также представлены скриншоты сайтов в сети Интернет по состоянию на 06.03.2017.

Так, на сайте <https://www.kleos.ru> стоматология, расположенная по адресу: г. Москва, ул. Складочная, д. 2А, стр. 1, поименована как «ЛЮКС-МАСТЕР». На сайте <http://tilbagevise.ru> в качестве официального сайта клиники ООО «Клиника специальных медицинских профосмотров» указан сайт <http://www.luxmaster.org>. На сайте <http://topdent.ru> рассматриваемая клиника поименована как «Отделение стоматологии Клиники специальных медицинских профосмотров (бывш. Люкс-Мастер Дентал Клиник)». На сайте <https://www.dantistika.ru> указано название «Люкс-Мастер, стоматологическая клиника».

Таким образом, даже несмотря на тот факт, что ООО «Клиника специальных медицинских профосмотров» сменил наименование «ЛЮКС МАСТЕР ДЕНТАЛ КЛИНИК» на «Клиника специальных медицинских профосмотров», тем не менее, в общедоступных источниках сети Интернет данная клиника указана не только под прежним наименованием, но и под наименованием ООО «ЛЮКС-МАСТЕР», что также свидетельствует о возможности введения неопределенного круга лиц в заблуждение.

В соответствии с п. 9 ст. 4 Закона о защите конкуренции, недобросовестной конкуренцией являются любые действия хозяйствующих субъектов, 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.

В рассматриваемом случае ООО «Клиника специальных медицинских профосмотров» недобросовестно приобрело в 2012 году и использовало до 2016 года включительно исключительное право на средство индивидуализации юридического лица (фирменное наименование ООО «ЛЮКС МАСТЕР ДЕНТАЛ КЛИНИК») на товарном рынке стоматологических услуг, так как ООО «ЛЮКС-МАСТЕР» использует собственное фирменное наименование на указанном товарном рынке с 1998 года.

Также необходимо отметить, что продажа юридического лица включает в себя переход прав на фирменное наименование, являющееся в силу ч. 1, 2 ст. 1474 ГК РФ его неотъемлемой частью. Приобретая определенное юридическое лицо, покупатель вправе рассчитывать на переход к нему в полном объеме не только, например, материальных активов общества, но и качеств и свойств средств индивидуализации такого лица - его деловую репутацию, известность, ценность и т. д. В связи с

изложенным, очевидна недобросовестность факта совершения следующей последовательности действий: продажи физическим лицом юридического лица, включая его фирменное наименование, и последующим созданием нового юридического лица, действующим на том же товарном рынке, со схожим до степени смешения фирменным наименованием.

Резюмируя изложенное, на основании материалов дела № 1-00-1571/77-16, действия ООО «Клиника специальных медицинских профосмотров» признаны актом недобросовестной конкуренции, установлены все признаки такого деяния, сформулированные в п. 9 ст. 4, ч. 1 ст. 14.4 Закона о защите конкуренции.

Нарушение ООО «Клиника специальных медицинских профосмотров» ч. 1 ст. 14.4 Закона о защите конкуренции непосредственно выразилось в приобретении и использовании на товарном рынке стоматологических услуг исключительного права на средство индивидуализации юридического лица - фирменное наименование ООО «Люкс мастер дентал клиник».

Обстоятельств, свидетельствующих о невозможности соблюдения ООО «Клиника специальных медицинских профосмотров» требований Закона о защите конкуренции, не установлено.

Ответственность за нарушение требований ч. 1 ст. 14.4 Закона 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, за исключением случаев, предусмотренных ст. 14.3 КоАП РФ и ч. 2 ст. 14.33 КоАП РФ, - влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

При рассмотрении дела законным представителем ООО «Клиника специальных медицинских профосмотров» доводов, которым не дана оценка в протоколе об административном правонарушении, заявлено не было.

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.

Таким образом, виновные действия ООО «Клиника специальных медицинских профосмотров» состоят в ненадлежащем исполнении своих служебных обязанностей, а именно неприятии всех зависящих от него мер по соблюдению требований законодательства в действиях ООО «Клиника специальных медицинских

профосмотров» (до 23.11.2016 - ООО «Люкс мастер дентал клиник») и нарушении ч. 1 ст. 14.4 Закона о защите конкуренции.

Вина ООО «Клиника специальных медицинских профосмотров» в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.3 КоАП РФ, доказана.

Местом совершения административного правонарушения является г. Москва.

Временем выявления административного правонарушения является 09.03.2017 - дата вынесения Комиссией Московского УФАС России решения об установлении факта нарушения ч. 1 ст. 14.4 Закона о защите конкуренции, выразившегося в приобретении и использовании на товарном рынке стоматологических услуг исключительного права на средство индивидуализации юридического лица - фирменное наименование ООО «Люкс мастер дентал клиник».

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.

При рассмотрении дела законным представителем ООО «Клиника специальных медицинских профосмотров» были заявлены доводы о применении обстоятельств, смягчающих административную ответственность юридического лица, а именно ООО «Клиника специальных медицинских профосмотров» впервые привлекается к административной ответственности по ч. 1 ст. 14.33 КоАП РФ; совершило административное правонарушение неумышленно и раскаивается в содеянном; исполнило предписание антимонопольного органа; в результате совершения ООО «Клиника специальных медицинских профосмотров» акта недобросовестной конкуренции у ООО «ЛЮКС-МАСТЕР» отсутствуют убытки.

В свою очередь, должностное лицо административного органа не учитывает смягчающее административную ответственность обстоятельство, предусмотренное п. 1 ч. 1 ст. 4.2 КоАП РФ, поскольку, как сообщил законный представитель ООО «Клиника специальных медицинских профосмотров», юридическое лицо обжалует в Арбитражном суде г. Москвы решение и предписание антимонопольного органа по делу № 1-00-1571/77-16, на основании которого составлен протокол об административном правонарушении по настоящему делу. В свою очередь, раскаяние лица, совершившего административное правонарушение, предполагает негативное отношение к содеянному и его последствиям, осознание противоправности своего действия, между тем, обжалование решения и предписания антимонопольного органа свидетельствует об обратном, о несогласии с выявленным нарушением, что в рассматриваемом случае прямо противоречит доводу о раскаянии юридического лица в содеянном.

Также должностное лицо административного органа обращает внимание на то, что в соответствии с КоАП РФ формы вины юридического лица не предусмотрены, в связи с чем довод законного представителя ООО «Клиника специальных

медицинских профосмотров» относительно отсутствия умысла в действиях ООО «Клиника специальных медицинских профосмотров» отклоняется.

Относительно довода законного представителя ООО «Клиника специальных медицинских профосмотров» об отсутствии у ООО «ЛЮКС-МАСТЕР» убытков, а также причиненного вреда, должностное лицо административного органа поясняет следующее.

Одним из признаков недобросовестной конкуренции, подлежащих обязательному установлению, является возможность причинения вреда хозяйствующему субъекту-конкуренту. Такой вред может выражаться в убытках, которые терпит конкурент, и/или в ущербе его деловой репутации. При этом в обоих случаях для признания действий хозяйствующего субъекта недобросовестной конкуренцией достаточно одной лишь возможности наступления таких последствий, и доказательств реального вреда не требуется.

Невозможность обеспечения непосредственного учета вредных последствий рассматриваемого правонарушения обусловлена его спецификой и не может расцениваться как однозначное свидетельство не наступления таких последствий.

Указанный вывод антимонопольного органа подтверждается тем фактом, что дело № 1-00-1571/77-16 возбуждено Московским УФАС России на основании обращения лица, чьи права были нарушены вследствие неправомерных действий ООО «Клиника специальных медицинских профосмотров».

На основании изложенного, ООО «Клиника специальных медицинских профосмотров» вменяется не причинение конкретного вреда, а нарушение Закона о защите конкуренции, не требующее для квалификации установления размера такого вреда, поэтому говорить об отсутствии последствий нарушения либо их незначительном характере в контексте рассматриваемой нормы не представляется возможным.

На основании вышеизложенного должностное лицо административного органа отклоняет довод законного представителя ООО «Клиника специальных медицинских профосмотров» о признании смягчающим административную ответственность обстоятельством отсутствие у ООО «ЛЮКС-МАСТЕР» убытков в результате совершенного ООО «Клиника специальных медицинских профосмотров» акта недобросовестной конкуренции.

Также должностное лицо административного органа отказывает ООО «Клиника специальных медицинских профосмотров» в признании в качестве смягчающего обстоятельства совершение им административного правонарушения по ч. 1 ст. 14.33 КоАП РФ впервые ввиду наличия существенной угрозы охраняемым общественным отношениям, которая заключается в самом факте неисполнения ООО «Клиника специальных медицинских профосмотров» своих обязанностей, предусмотренных формальными требованиями Закона о защите конкуренции, что посягает на установленный порядок в области предупреждения и пресечения недобросовестной конкуренции.

Правонарушение, совершенное ООО «Клиника специальных медицинских

профосмотров», нарушает установленный порядок добросовестного и законного соперничества хозяйствующих субъектов, посягает на общественные отношения в сфере конкуренции, эффективного функционирования товарного рынка.

Согласно представленным в материалы дела документам (вх. от 08.06.2017 № 26719/17), ООО «Клиника специальных медицинских профосмотров» изменило фирменное наименование и соответственно содержание рекламных материалов, в связи с чем, должностное лицо административного органа считает предписание антимонопольного органа исполненным ООО «Клиника специальных медицинских профосмотров» до вынесения постановления об административном правонарушении, что свидетельствует о наличии смягчающего обстоятельства, предусмотренного п. 7 ч. 1 ст. 4.2 КоАП РФ.

Согласно п. 7 ч. 1 ст. 4.2 КоАП РФ обстоятельством, смягчающим ответственность, является добровольное исполнение до вынесения постановления по делу об административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение, предписания об устранении допущенного нарушения, выданного ему органом, осуществляющим государственный контроль (надзор).

Таким образом, должностным лицом административного органа установлено обстоятельство, смягчающее административную ответственность.

Обстоятельств, отягчающих административную ответственность ООО «Клиника специальных медицинских профосмотров», Московским УФАС России не установлено.

Обстоятельств, свидетельствующих о малозначительности допущенного административного правонарушения, должностным лицом административного органа не установлено.

В соответствии с п. 4 примечания к ст. 14.31 КоАП РФ, за совершение административного правонарушения, предусмотренного ст. 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 п. 5 и 6 ч. 1 ст. 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 п. 5 и 6 ч. 1 ст. 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.

Базовый штраф определяется как сумма минимального размера административного штрафа (МинШ) и половина разности максимального размера административного штрафа (МаксШ) и минимального размера административного штрафа (МинШ) и рассчитывается по следующей формуле:

$$\text{БШ} = (\text{МаксШ} - \text{МинШ}) / 2 + \text{МинШ}$$

$$(500\,000,00 - 100\,000,00) / 2 + 100\,000,00 = 300\,000,00$$

Каждое из обстоятельств, смягчающих или отягчающих административную ответственность, учитывается при исчислении размера административного штрафа в размере одной восьмой разности максимального (МаксШ) и минимального (МинШ) размера административного штрафа и определяется по формуле:

$$\text{ОО (ОС)} = (\text{МаксШ} - \text{МинШ}) / 8, \text{ где}$$

ОО - обстоятельство, отягчающее административную ответственность;
 ОС - обстоятельство, смягчающее административную ответственность.

$$(500\,000,00 - 100\,000,00) / 8 = 50\,000,00$$

Размер административного штрафа, который подлежит наложению на юридическое лицо за административное правонарушение, предусмотренное ст. 14.33 КоАП (ПШ), является суммой базового штрафа и обстоятельств, отягчающих административную ответственность, уменьшенной на сумму обстоятельств, смягчающих административную ответственность:

$$\text{ПШ} = \text{БШ} + (\text{ОО} \times n) - (\text{ОС} \times n), \text{ где}$$

n - количество обстоятельств, смягчающих или отягчающих административную ответственность.

$$300\,000,00 - 50\,000,00 \times 1 = 250\,000,00.$$

Таким образом, в рассматриваемом случае штраф, подлежащий взысканию, составляет 250 000,00 (Двести пятьдесят тысяч) рублей.

Руководствуясь ст. 4.1, 14.33, 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать юридическое лицо - ООО «Клиника специальных медицинских профосмотров» (ОГРН 1127746657884, ИНН 7702796509, КПП 770201001, дата

регистрации: 24.08.2012, место нахождения: 127051, г. Москва, М. Сухаревская пл., д. 6, стр.1) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 14.33 КоАП РФ.

2. Назначить юридическому лицу - ООО «Клиника специальных медицинских профосмотров» (ОГРН 1127746657884, ИНН 7702796509, КПП 770201001, дата регистрации: 24.08.2012, место нахождения: 127051, г. Москва, М. Сухаревская пл., д. 6, стр.1) административное наказание в виде административного штрафа в размере **250 000,00 (Двухсот пятидесяти 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 (квитанция прилагается):

Получатель: УФК МФ РФ по г. Москве (для Московского УФАС России)

Банк получателя: ГУ Банка России по ЦФО

ИНН 7706096339

КПП 770101001

БИК 044525000

р/с 40101810045250010041

КБК 161 1 16 02010 01 6000140

ОКТМО 45375000

Наименование платежа: административный штраф по делу № 4-14.33-1375/77-17.

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 ч. 1 ст. 32.2 КоАП РФ, 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 ч. 1 ст. 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.

Приложение: квитанция на 1 листе.

Заместитель руководителя

<...>