

Резолютивная часть решения оглашена 20 июля 2018г.

В полном объеме решение изготовлено 1 августа 2018г.

Комиссия Тульского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: «...»

рассмотрев дело № 02-02/06-2018, возбужденное по признакам нарушения ООС «Газтехмонтаж» (ИНН 7107091003, ОГРН 1057101184282, г. Тула, ул. Каминского, д. 12, 300000) пункта 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Федеральный закон «О защите конкуренции»),

в присутствии на заседании: «...» генерального директора ООО «Газтехмонтаж» («...»),

в отсутствие законного представителя АО «Тулагоргаз», уведомленного надлежащем образом (уведомление о вручении корреспонденции с почтовым идентификатором 30000023921.... от 10.07.2018г.),

УСТАНОВИЛА:

26.03.2018 года в Управление Федеральной антимонопольной службы по Тульской области поступило заявление (вх.1264) АО «Тулагоргаз» о неправомерном использовании ООО «Газтехмонтаж» коммерческого обозначения «Тулагоргаз», принадлежащего Обществу.

Согласно части 1 статьи 1225 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) коммерческое обозначение относится к результатам интеллектуальной деятельности и приравненным к ним средствам индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, которым предоставляется правовая охрана – интеллектуальная собственность.

Частью 1 статьи 1538 ГК РФ предусмотрено, что юридические лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность, а также индивидуальные предприниматели могут использовать для индивидуализации принадлежащих им торговых, промышленных и других предприятий коммерческие обозначения, не являющиеся фирменными наименованиями и не подлежащие обязательному включению в учредительные документы и единый государственный реестр юридических лиц.

Правообладателю принадлежит исключительное право использования коммерческого обозначения в качестве средства индивидуализации принадлежащего ему предприятия любым не противоречащим закону способом (исключительное право на коммерческое обозначение), в том числе путем указания коммерческого обозначения на вывесках, бланках, в счетах и на иной документации, в объявлениях и рекламе, на товарах или их упаковках, в сети "Интернет", если такое обозначение обладает достаточными различительными признаками и его употребление правообладателем для индивидуализации своего предприятия является известным в пределах определенной территории (часть 1 статьи 1539 ГК РФ).

В соответствии с частью 2 статьи 1539 ГК РФ не допускается использование коммерческого обозначения, способного ввести в заблуждение относительно принадлежности предприятия определенному лицу, в частности обозначения сходного до степени смешения с фирменным наименованием, товарным знаком или защищенным исключительным правом коммерческим обозначением, принадлежащим другому лицу, у которого соответствующее исключительное право возникло ранее.

С марта по апрель 2018г. в сети интернет в поисковой системе «Яндекс» (при выборе или наборе в поисковой строке слова «Тулагоргаз») в первой строке результата поиска отображается коммерческое обозначение «Тулагоргаз» в качестве заголовка к сайту компании ООО «Газтехмонтаж» («Тулагоргаз gaztm.com»).

АО «Региональный Сетевой Информационный Центр» сообщило (вх. № 1757 от 25.04.2018г.), что администратором доменного имени «gaztm.com» является ООО «Газтехмонтаж», контактное лицо «...».

03.05.2018г. ООО «Яндекс» представлены сведения (вх. № 1858), согласно которым информацию, содержащую коммерческое обозначение «Тулагоргаз» на (в) поисковой платформе www.yandex.ru размещал «...», указавши контактный телефон +7 4872 304498 (принадлежащий, в свою очередь, ООО «Газтехмонтаж»).

В ходе рассмотрения настоящего дела установлено, что «...» является должностным лицом ООО «Газтехмонтаж», занимая должность заместителя генерального директора Общества» (приказ № 1 от 01.07.2009г., выписка из трудовой книжки «...»).

С момента (29.03.1993г.) регистрации юридического лица АО «Тулагоргаз» использует коммерческое обозначение «Тулагоргаз» для индивидуализации принадлежащих ему торговых, промышленных и других предприятий.

Использование ООО «Газтехмонтаж» коммерческого обозначения «Тулагоргаз» в марте – апреле 2018г., свидетельствует о нарушении Обществом права преждепользования данным коммерческим обозначением, которое на законном основании принадлежит другому хозяйствующему субъекту – его конкуренту АО «Тулагоргаз».

Пунктом 6 статьи 1252 ГК РФ предусмотрено, что 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) контрагент, преимущество имеет средство индивидуализации, исключительное право на которое возникло ранее.

Статьей 4 Федерального закона "О защите конкуренции" определены основные понятия, используемые в Законе:

- недобросовестная конкуренция - любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противореча законодательству РФ, 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;

- хозяйствующий субъект - коммерческая организация, некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход индивидуальный предприниматель, иное физическое лицо, не зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя, не осуществляющее профессиональную деятельность, приносящую доход, соответствии с федеральными законами на основании государственной регистрации и (или) лицензии, а также в силу членства в саморегулируемой организации.

АО «Тулагоргаз» и ООО «Газтехмонтаж» являются конкурентами, поскольку осуществляют аналогичные виды деятельности – работы строительные специализированные (код ОКВЭД 43), к которым, в частности относятся работы оказывающие влияния на безопасность объектов капитального строительства (кроме особо опасных и технически сложных объектов, объектов использования атомной энергии), Перечень видов работ по инженерным изысканиям, по подготовке проектной документации, по строительству, реконструкции капитальному ремонту объектов капитального строительства, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства утверждён приказом Министерства регионального развития РФ от 30.12.2009г. № 624.

Согласно пункту 1 статьи 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции» не допускается недобросовестная конкуренция путем совершения хозяйствующим субъектом действий (бездействия), способных вызвать смешение деятельностью хозяйствующего субъекта-конкурента либо с товарами или услугами, вводимыми хозяйствующим субъектом-конкурентом в гражданский оборот на территории Российской Федерации, в том числе: незаконное использование обозначения, тождественного товарному знаку, фирменному наименованию, коммерческому обозначению, наименованию места происхождения товара хозяйствующего субъекта-конкурента либо сходного с ними до степени смешения, путем его размещения на товарах, этикетках, упаковках или использования иным образом в отношении товаров, которые продаются либо иным образом вводятся в гражданский оборот на территории Российской Федерации, а также путем его использования в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет", включая размещение в доменном имени и при других способах адресации.

Президиум Верховного Суда РФ в Обзоре по вопросам судебной практики возникающим при рассмотрении дел о защите конкуренции и дел об административных правонарушениях в указанной сфере от 16.03.2016г

разъяснил, что под иным введением в гражданский оборот понимается не только продажа или обмен, но и предложение к продаже товаров демонстрация его на выставках и ярмарках. При этом перечень способов введения в гражданский оборот товаров с использованием результатов интеллектуальной деятельности не является исчерпывающим

В соответствии с пунктом 16 Постановления Пленума ВАС РФ от 17.02.2011г. № 1 «О некоторых вопросах применения особенной части Кодекса РФ об административных правонарушениях» в [статье 14](#) Закона о защите конкуренции приведен открытый перечень действий, являющихся недобросовестной конкуренцией.

При анализе вопроса о том, является ли конкретное совершенное лицом действие актом недобросовестной конкуренции, подлежат учету не только указанные законоположения, но и положения [статьи 10bis](#) Парижской конвенции по охране промышленной собственности, в силу которых акты недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах.

Пунктом 2 [статьи 10bis](#) Парижской конвенции установлено, что подлежат запрету:

1) все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента;

2) ложные утверждения при осуществлении коммерческой деятельности способные дискредитировать предприятие, продукты или промышленную или торговую деятельность конкурента;

3) указания или утверждения, использование которых при осуществлении коммерческой деятельности может ввести общественность в заблуждение относительно характера, способа изготовления, свойств, пригодности применению или количества товаров.

Важно отметить, что до обращения в антимонопольный орган АО «Тулагоргаз» направляло в адрес ООО «Газтехмонтаж», на электронные адреса Общества conproject@live.ru info@gaztm.com, претензию о нарушении последних требований действующего законодательства, однако, ответа на нее не последовало.

В ходе рассмотрения настоящего дела представителем ООО «Газтехмонтаж» «...». неоднократно заявлялся довод о том, что Общество не имеет отношения к использованию коммерческого обозначения «Тулагоргаз», поскольку его использование и размещение в сети интернет осуществляло физическое лицо «...»

Указанный довод Общества (его представителя) является не состоятельным так как совместное упоминание коммерческого обозначения «Тулагоргаз»

наименования сайта (доменного имени) gaztm.com, способно вызвать смешение деятельности конкурентов АО «Тулагоргаз» и ООО «Газтехмонтаж», и товаров и услуг.

Кроме того, использование и размещение в сети интернет коммерческого обозначения «Тулагоргаз» осуществлялось:

- в коммерческих целях, для привлечения внимания потребителей к сайту gaztm.com, администратором которого является ООО «Газтехмонтаж» конкурент АО «Тулагоргаз» - владелец коммерческого обозначения;
- должностным лицом – заместителем генерального директора ООО «Газтехмонтаж» «...», заинтересованным в продвижении ООО «Газтехмонтаж» и сайта Общества - gaztm.com.
- с использованием (указанием) сайта (доменного имени) gaztm.com рабочего телефона +7 4872 304498 ООО «Газтехмонтаж»

Таким образом, действия ООО «Газтехмонтаж» по использованию коммерческого обозначения «Тулагоргаз», принадлежащего АО «Тулагоргаз» для продвижения сайта «gaztm.com» (газификация, проектирование, монтаж под ключ), в границах территории - Тульской области, являются актом недобросовестной конкуренцией, поскольку противоречат требованиям пункта 1 статьи 14.6 Федерального закона "О защите конкуренции", обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, принципам разумности и справедливости, вследствие чего потребители могут быть введены в заблуждение, а Обществу причинены убытки и/или вред деловой репутации.

03.07.2018г. лицам, участвующим в деле, направлено заключение по обстоятельствам дела № 02-02/06-2018 (исх.2/3385) согласно статье 48. Федерального закона «О защите конкуренции».

В связи с тем, что с 12.07.2018г. ООО «Газтехмонтаж» не забирал корреспонденцию (почтовый идентификатор 30000023921802), ожидавшую его месте вручения, 19.07.2018г. копии определения об отложении рассмотрении настоящего дела от 29.06.2018г. (исх.2/3384 от 03.07.2018г.) и заключения об обстоятельствах данного дела от 29.06.2018г. (исх.2/3385 от 03.07.2018г.) вручены нарочно «...».

Со стороны АО «Тулагоргаз» дополнений и возражений не поступало.

Присутствовавший на рассмотрении дела, представитель ООО «Газтехмонтаж» «...» факт нарушения антимонопольного законодательства не признал, повторив, указав, что Общество не имеет отношения к спорной информации размещаемой в сети интернет, поскольку за ее размещение должен нести ответственности исключительно физическое лицо – «...».

Указанному доводу ООО «Газтехмонтаж» Комиссией дана надлежащая оценка иных доказательств, свидетельствующих об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства, со стороны Общества, не представлено

Комиссия полагает необходимым выдать ООО «Газтехмонтаж» предписание о недопущении им действий, которые могут привести к нарушению антимонопольного законодательства.

Учитывая изложенное, руководствуясь статьёй 23, частью 1 статьи 39, частями – 4 статьи 41, статьями 49, 50 Федерального закона «О защите конкуренции» Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ООО «Газтехмонтаж» нарушившим пункт 1 статьи 14. Федерального закона «О защите конкуренции», выразившегося в незаконном использовании в сети Интернет обозначения «Тулагоргаз» сходного до степени смешения с коммерческим обозначением «Тулагоргаз», принадлежащего АО «Тулагоргаз».
2. Выдать ООО «Газтехмонтаж» предписание о недопущении действий, которые могут привести к нарушению антимонопольного законодательства.
3. Материалы дела передать уполномоченному должностному лицу Тульского УФАС России для рассмотрения вопроса о привлечении ответственных лиц ООО «Газтехмонтаж» к административной ответственности по части статьи 14.33 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

ПРЕДПИСАНИЕ

20 июля 2018 года

г. Тула

Комиссия Тульского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: «...»

руководствуясь статьёй 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьёй 50 Федерального закона от 26 июля 2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Федеральный закон «О защите конкуренции») на основании своего решения от 20 июля 2018 года по делу 02-02/06-2018 о нарушении ООО «Газтехмонтаж» (ИНН 7107091003, ОГРН 1057101184282, г. Тула, ул. Каминского, д. 12, 300000) пункта 1 статьи 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. **ООО «Газтехмонтаж»** с момента получения настоящего предписания не допускать действий, которые могут привести к нарушению антимонопольного законодательства, а именно: не использовать (н

упоминать, не указывать) без согласия правообладателей коммерчески обозначения конкурентов, в частности АО «Тулагоргаз», в сети Интернет при размещении (упоминании, указании, использовании) своего сайта (доменного имени) - gaztm.com и видов деятельности, которое он оказывает.

2. О выполнении настоящего предписания **ООО «Газтехмонтаж» сообщить** антимонопольный орган не позднее пяти дней со дня его выполнения.

Предписание может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа [статья 19.5](#) Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.