

**Решение**  
**по делу № 1016-ФАС52-ТР-14-07/11-09**

11 марта 2010 года

г.Нижний Новгород

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства <...> рассмотрев дело № 1016-ФАС52-ТР-14-07/11-09, возбужденное по заявлению Муниципального предприятия «Комбинат ритуальных услуг населению» (г.Нижний Новгород, ул.Пушкина, д.34), в отношении общества с ограниченной ответственностью «Ритуальная служба ГРС» (ранее название общества ООО «Городская ритуальная служба»), (г.Нижний Новгород, ул.Б.Панина, д.19, кв.78) по признакам нарушения пунктов 2 и 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», в присутствии представителей сторон: от МП «Комбинат ритуальных услуг населению»: Ворошуха В.В. – директор, Хромова Е.В. – по доверенности от 21 мая 2009 года; от ООО «Ритуальная служба ГРС»: Дербенев А.В. – директор, Комарова Т.Д. – по доверенности от 29.06.2009 года,

установила:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области 28.08.2009 года (вх.№ 2717) поступило обращение МП «Комбинат ритуальных услуг населению» по поводу действий ООО «Городская ритуальная служба», являющихся, по мнению заявителя, недобросовестной конкуренцией и противоречащих требованиям части 1 статьи 14 Федерального закона от 26 июля 2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции». В своем письме заявитель сообщил, что ООО «Городская ритуальная служба» незаконно использует коммерческое обозначение МП «Комбинат ритуальных услуг населению», которым является словосочетание «Городская ритуальная служба». Коммерческое обозначение используется заявителем с 2000 года, а ООО «Городская ритуальная служба» зарегистрировало свое наименование только 10 января 2009 года.

В связи с этим, 18.11.2009 года руководителем Нижегородского УФАС России издан Приказ № 511 о возбуждении дела по признакам нарушения антимонопольного законодательства в отношении ООО «Городская ритуальная служба». 19.11.2009 года вынесено Определение о назначении дела № 1016-ФАС52-ТР-14-07/11-09 к рассмотрению.

МП «Комбинат ритуальных услуг населению» обратилось в Арбитражный суд Нижегородской области с исковым заявлением о признании исключительного права на коммерческое обозначение «Городская ритуальная служба».

Определением от 09.12.2009 года производство по делу было приостановлено до вступления в силу решения от 02.11.2009 года Арбитражного суда Нижегородской области по делу № А43-10617/2009-15-365, поскольку решение суда имело значение для принятия решения по данному делу.

03.02.2010 года производство по делу было возобновлено в связи с вступлением в законную силу решения Арбитражного суда Нижегородской области от 02.11.2009 года.

11 марта 2010 года на своем заседании Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства завершила рассмотрение дела.

Ответчик при рассмотрении дела с доводами, изложенными в заявлении МП «Комбинат ритуальных услуг населению», не согласился, пояснив Комиссии, что само собой словосочетание «Городская ритуальная служба» не может являться коммерческим обозначением, поскольку не удовлетворяет требованиям статьи 1539 ГК РФ. Ответчик считает, что утверждение заявителя о понесенных убытках в размере 2 129 785,24 руб. в результате использования словосочетания «Городская ритуальная служба» не подтверждается документально, заявитель не доказал понесенный им ущерб, так как реклама распространялась с 2007 года, отсутствует причинно-следственная связь между размещением рекламы и оказанием ответчиком ритуальных услуг. По мнению ответчика, рекламные сообщения МП «Комбинат ритуальных услуг населению» содержат телефон «003», позвонив по которому гражданин не может попасть в ООО «Городская ритуальная служба». Письменные обращения граждан в МП «Комбинат ритуальных услуг населению», представленные в материалы дела, ответчик не считает надлежащими доказательствами, так как из обращений граждан явно не следует, что им навязывали свои услуги именно агенты ООО «Городская ритуальная служба»: в обращениях не указано, с какого телефона звонили, как представлялись агенты. Ответчик утверждает, что из заявлений можно сделать вывод, что граждане различают МП «Комбинат ритуальных услуг населению» и ООО «Городская ритуальная служба».

Заслушав доклад члена комиссии, обсудив доводы представителей заявителя и ответчика, исследовав имеющиеся в деле доказательства, Комиссия приходит к следующим выводам.

МП «Комбинат ритуальных услуг населению» зарегистрировано 02 марта 1992 года, что подтверждается свидетельством о государственной регистрации № 2548. Согласно пункту 2.1 Устава предприятие создано для осуществления уставной деятельности по производству продукции (товаров), выполнению работ и оказанию ритуальных услуг.

МП «Комбинат ритуальных услуг населению» использует словосочетание «Городская ритуальная служба» как коммерческое обозначение с 2000 года и является средством индивидуализации предприятия на рынке ритуальных услуг, путем указания на вывесках, бланках, рекламных щитах, на транспорте, принадлежащих предприятию. Основанием использования данного словосочетания при рекламе оказываемых услуг является пункт 4.10 Положения об организации похоронного дела в городе Нижнем Новгороде, утвержденного Постановлением администрации г.Нижнего Новгорода от 13.04.2000 года № 33 «О мерах по совершенствованию похоронного обслуживания в г.Нижнем Новгороде», пункт 1.9 Положения об организации похоронного дела в городе Нижнем Новгороде, утвержденного постановлением администрации г.Нижнего Новгорода от 30.03.2005 года № 25 «О погребении и похоронном деле в городе Нижнем Новгороде», приказ директора МУП «Комбинат ритуальных услуг населению» Воронова С.В. от 02.10.2000 года № 127/5 «Об утверждении форм бланка предприятия».

ООО «Городская ритуальная служба» было создано 11.10.2006 года и при создании имело наименование ООО «Агентство ритуальных услуг». 10.01.2009 года на основании решения № 01-12/08 единственного участника общества от 24.12.2008 года в

учредительные документы были внесены изменения относительно наименования, в результате которых общество стало именоваться ООО «Городская ритуальная служба» с основными направлениями деятельности: организация похорон и предоставление связанных с ними услуг, что подтверждается выпиской из Единого государственного реестра юридических лиц.

МП «Комбинат ритуальных услуг населению» обратился в Арбитражный суд Нижегородской области с заявлением о признании исключительного права на коммерческое обозначение. Решением от 02 ноября 2009 года по делу № А43-10617/2009 исковые требования МП «Комбинат ритуальных услуг населению» удовлетворены, ООО «Городская ритуальная служба» запрещено использовать в фирменном наименовании словосочетание «Городская ритуальная служба» при оказании услуг населению на территории города Нижнего Новгорода. Постановлением Первого арбитражного апелляционного суда от 18.01.2010 года решение от 02.11.2009 года оставлено в силе.

При принятии решения Арбитражный суд Нижегородской области исходил из следующего. В соответствии со статьей 1225 Гражданского кодекса РФ результатами интеллектуальной деятельности и приравненными к ним средствами индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг предприятий, которым предоставляется правовая охрана, являются в том числе фирменные наименования, товарные знаки и знаки обслуживания, наименование мест происхождения товаров, коммерческие обозначения.

Согласно статье 1538 Гражданского кодекса РФ 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.

Поскольку законодательством не установлено, в какой форме и из каких обязательных частей должно состоять коммерческое обозначение, то им может быть признана любая лексическая единица или их сочетание, определенно позволяющее индивидуализировать предприятие.

МП «Комбинат ритуальных услуг населению» использует коммерческое обозначение «Городская ритуальная служба» с 2000 года, а ООО «Городская ритуальная служба» приобрело фирменное наименование «Городская ритуальная служба» только в январе 2009 года.

Согласно пункта 4 статьи 15 Конституции Российской Федерации общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации являются составной частью ее правовой системы.

В соответствии со статьей 10 bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности 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 статьей 1250 Гражданского кодекса РФ интеллектуальные права защищаются способами, предусмотренными настоящим Кодексом, с учетом существа нарушенного права и последствий нарушений этого права. Отсутствие вины нарушителя не освобождает его от обязанности прекратить нарушение интеллектуальных прав, а также не исключает применение в отношении нарушителя мер, направленных на защиту таких прав.

В соответствии с пунктом 2 статьи 1539 Гражданского кодекса 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 исключительными правами коммерческим обозначением, принадлежащим другому лицу, у которого соответствующее исключительное права возникло ранее.

Суд пришел к выводу, что словосочетание «Городская ритуальная служба», заявленное в качестве коммерческого обозначения заявителем, и фирменное наименование ООО «Городская ритуальная служба» тождественны и являются сходными до степени смешения и эта степень сходства затрудняет их индивидуализацию при участии в хозяйственном обороте по аналогичным видам деятельности. Таким образом, ООО «Городская ритуальная служба» нарушает исключительные права заявителя на использование им средства индивидуализации – коммерческого обозначения.

Комиссия Нижегородского УФАС России установила, что МП «Комбинат ритуальных услуг населению» и ООО «Городская ритуальная служба» осуществляют деятельность на одном рынке ритуальных услуг в границах города Нижнего Новгорода.

В материалы дела представлены доказательства использования МП «Комбинат ритуальных услуг населению» словосочетания «Городская ритуальная служба» как коммерческого обозначения на рынке ритуальных услуг. Данное обозначение используется заявителем путем указания на вывесках, бланках, в рекламных сообщениях, на транспорте, принадлежащих предприятию, как в виде словосочетания «Городская ритуальная служба», так и в виде эмблемы «Ритуальная ветка» со словосочетанием «Городская ритуальная служба», что также подтверждается решением Арбитражного суда Нижегородской области от 02.11.2009 года.

Согласно представленным материалам, ООО «Городская ритуальная служба» использует коммерческое обозначение «Городская ритуальная служба» в фирменном наименовании юридического лица, в печати (например, квитанция № 000745, выписанная на имя Р<...>, в информации, получаемой гражданами по телефону, что следует из представленных в материалы дела жалоб граждан Р<...>, Д<...>, С<...> (от 23.10.2009 года).

Использование ответчиком обозначения «Городская ритуальная служба» приводит к смешению юридических лиц на общем рынке их деятельности.

Факт смешения двух юридических лиц подтверждается представленными в материалы дела заявлениями граждан <...>, направленными в МП «Комбинат ритуальных услуг населению».

Гражданка Р<...> сообщила, что считала, что заключает договор с муниципальным предприятием, и только после подписания договора выяснилось, что договор заключен с ООО «Городская ритуальная служба».

Гражданка Д<...> в своей жалобе написала, что после смерти матери в больнице № 38 ей позвонила девушка, представившись агентом городской ритуальной службы, однако потом выяснилось, что звонила агент не МП «Комбинат ритуальных услуг населению», а агент ООО «Городская ритуальная служба», с которым заявитель не хотел заключать договор.

Из жалобы С<...> также следует, что гражданина ввели в заблуждение представители ООО «Городская ритуальная служба», поскольку агент общества представлялся как сотрудник «городской ритуальной службы «003».

Представленные заявления граждан свидетельствуют о смешении ООО «Городская ритуальная служба» и МП «Комбинат ритуальных услуг населению» потребителями ритуальных услуг.

Действия ответчика по использованию наименования юридического лица, сходного с коммерческим обозначением заявителя, направлены на получение преимущества в предпринимательской деятельности.

МП «Комбинат ритуальных услуг населению» оказывает ритуальные услуги с 02 марта 1992, использует коммерческое обозначение «Городская ритуальная служба» с 2000 года. За время работы заявитель создал себе положительный имидж на рынке ритуальных услуг – деловую репутацию и получил известность, потребители знают данное предприятие именно под этим наименованием. МП «Комбинат ритуальных услуг населению» за время работы завоевал сегмент рынка ритуальных услуг, вложил определенные средства в рекламу оказываемых услуг. В ходе рассмотрения дела представитель заявителя пояснил, что затраты на рекламу с использованием коммерческого обозначения в 2009 году составили 2 129 785,24 руб. Вкладывая средства в рекламу своей деятельности, заявитель тем самым старается привлечь как можно больше потребителей оказываемых им услуг и повысить доходы от своей деятельности.

Представитель ответчика пояснил, что реклама ООО «Городская ритуальная служба» распространялась в справочниках «Желтые страницы» и «Весь Нижний Новгород», а также координаты общества имеются в справочной службе 001, иных рекламных сообщений не распространялось. Исходя из определения рекламы, указанного в статье 3 Федерального закона «О рекламе» информацию об обществе, находящуюся в указанных справочниках и сообщаемую при справочном обслуживании по телефону «001», нельзя расценивать как рекламу, в связи с чем, Комиссия Нижегородского УФАС России полагает, что ООО «Городская ритуальная служба» использовало только справочную информацию, то есть понесло минимальные затраты для формирования и поддержания интереса к себе на рынке ритуальных услуг города Нижнего Новгорода.

Согласно статье 150 ГК РФ деловая репутация является нематериальным благом, принадлежит гражданину или юридическому лицу. Понятие деловой репутации включает в себя образ организации, созданный поведением, эмоциями, отношениями внутри организации. В формировании позитивного имиджа и репутации немаловажными компонентами являются прочность финансового положения организации, социальная ответственность перед обществом, отношение руководства к персоналу, традиции коллектива и прочее.

Отсюда следует, что ООО «Городская ритуальная служба» приобретает преимущество перед своим конкурентом – МП «Комбинат ритуальных услуг населению» посредством уменьшения материальных издержек вложения в рекламу для продвижения своих услуг на рынке.

В соответствии с пунктом 9 статьи 4 ФЗ «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 пункта 2 части 1 статьи 14 Закона не допускается недобросовестная конкуренция, в том числе введение в заблуждение в отношении характера, способа и места производства, потребительских свойств, качества и количества товара или в отношении его производителей.

Пункт 4 части 1 статьи 14 Закона определил, что не допускается недобросовестная конкуренция, в том числе продажа, обмен или иное введение в оборот товара, если при этом незаконно использовались результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ, услуг.

Таким образом, Комиссия Нижегородского УФАС России расценивает действия ООО «Городская ритуальная служба» по использованию коммерческого обозначения заявителя противоречащей законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости, то есть недобросовестной конкуренцией, поскольку:

1. МП «Комбинат ритуальных услуг населению» и ООО «Городская ритуальная служба» осуществляют деятельность на одном рынке ритуальных услуг в границах города Нижнего Новгорода.
2. действия ООО «Городская ритуальная служба» противоречат гражданскому законодательству, что установлено решением арбитражного суда нижегородской области от 02.11.2009 года, а также требованиям антимонопольного законодательства;
3. ООО «Городская ритуальная служба» вводит в заблуждение потребителей ритуальных услуг в отношении производителя услуг, что подтверждается заявлениями граждан Р<...>, Д<...>, С<...>, направленными в МП «Комбинат ритуальных услуг населению»;
4. ООО «Городская ритуальная служба» приобретает преимущество перед своим конкурентом – МП «Комбинат ритуальных услуг населению» посредством уменьшения материальных издержек в продвижении своих услуг на рынке. Используя разрекламированное наименование «Городская ритуальная служба», ответчик, пользуясь смешением в восприятии гражданами двух юридических лиц, привлекает потребителей, не вкладывая денежные средства в рекламу. В свою очередь, МП «Комбинат ритуальных услуг населению» не получает той части прибыли, на которую рассчитывал при размещении рекламы;
5. ООО «Городская ритуальная служба» незаконно использует коммерческое обозначение заявителя, что установлено решением Арбитражного суда Нижегородской области от 02.11.2009 года.

В ходе рассмотрения дела директор ответчика сообщил, что не согласен ни с решением Арбитражного суда Нижегородской области, ни с Постановлением апелляционной инстанции, однако, общество внесло изменения в учредительные документы юридического лица и зарегистрировало изменение наименования: с 08 февраля 2010 года ООО «Городская ритуальная служба» имеет наименование ООО «Ритуальная служба ГРС», что подтверждается свидетельством от 08.02.2010 года о внесении изменений в ЕГРЮЛ, выпиской из ЕГРЮЛ от 08.02.2010 года.

В связи с изменением наименования юридического лица, ООО «Ритуальная служба ГРС» является правопреемником юридического лица ООО «Городская ритуальная служба», в том числе преемником всех его прав и обязанностей. Исходя из вышеизложенного, Комиссия Нижегородского УФАС России приходит к выводу, что действия ООО «Ритуальная служба ГРС» нарушают пункт 2 и пункт 4 части 1 статьи 14 Федерального закона «О защите конкуренции». Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-2 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

#### Р Е Ш И Л А:

1. Признать действия ООО «Ритуальная служба ГРС» (г.Нижний Новгород, ул.Б.Панина, д.19, кв.78), выразившиеся в незаконном использовании коммерческого обозначения «Городская ритуальная служба», нарушением пункта 2 и пункта 4 части 1 статьи 14 Федерального Закона «О защите конкуренции», не допускающей недобросовестную конкуренцию.
2. Выдать ООО «Ритуальная служба ГРС» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Нижегородского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 и частью 2 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение изготовлено в полном объеме 15 марта 2010 года.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его вынесения.

За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2.5 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность. Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение антимонопольного органа.

#### **П Р Е Д П И С А Н И Е** **о прекращении недобросовестной конкуренции** **по делу № 1016-ФАС52-ТР-14-07/11-09**

11 марта 2010 года

г.Нижний Новгород

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства <...> руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего Решения от 11.03.2010 года по делу № 1016-ФАС52-ТР-14-07/11-09, о нарушении ООО «Ритуальная служба ГРС» (г.Нижний Новгород, ул.Б.Панина, д.19, кв.78) пунктов 2 и 4 части 1 статьи 14 Федерального закона «О защите конкуренции»,

#### П Р Е Д П И С Ы В А Е Т:

1. Обществу с ограниченной ответственностью «Ритуальная служба ГРС» (г.Нижний Новгород, ул.Б.Панина, д.19, кв.78) в срок до 11 апреля 2010 года прекратить нарушение антимонопольного законодательства, а именно: не использовать в хозяйственной деятельности коммерческое обозначение МП «Комбинат ритуальных услуг населению» - «Городская ритуальная служба».
2. Обществу с ограниченной ответственностью «Ритуальная служба ГРС» представить в Нижегородское УФАС России письменные доказательства исполнения пункта 1 настоящего предписания 12 апреля 2010 года.

Предписание может быть обжаловано в Арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.

. Невыполнение в установленный срок предписания в соответствии с п.2.5 ст. 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от десяти тысяч до двадцати тысяч рублей, на юридических лиц – от ста тысяч до трехсот тысяч рублей.