

Комиссия Ярославского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

председатель Комиссии – заместитель руководителя Ярославского УФАС России <...>

члены Комиссии — начальник отдела антимонопольного контроля Ярославского УФАС России <...>, специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля Ярославского УФАС России <...> ,

рассмотрев дело № 076/01/14.6-806/2020 о нарушении антимонопольного законодательства, возбужденное в отношении общества с ограниченной ответственностью «Ритуал Сервис» (далее – ООО «Ритуал Сервис»), ИНН 7602143425, ОГРН 1187627016246, юридический адрес: 150043, г. Ярославль, ул. Радищева, д. 13, пом. III, по признакам нарушения пункта 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции), выразившегося в действиях ООО «Ритуал Сервис» по использованию средств индивидуализации, сходных до степени смешения с фирменным наименованием ЗАО «Ритуал-Сервис», в присутствии представителя ЗАО «Ритуал-Сервис» <...>, в отсутствие представителя ООО «Ритуал Сервис»,

установила:

в адрес Ярославского УФАС России поступило заявление ЗАО «Ритуал-Сервис» (вх. №7071 от 02.07.2020) о нарушении ООО «Ритуал Сервис» антимонопольного законодательства.

В ходе рассмотрения данного заявления были выявлены следующие обстоятельства:

- в соответствии с данными ЕГРЮЛ датой регистрации ЗАО «Ритуал-Сервис» является 28.04.1993, датой регистрации ООО «Ритуал Сервис» является 07.06.2018;

- основным видом деятельности как ЗАО «Ритуал-Сервис», так и ООО «Ритуал Сервис» является организация похорон и предоставление связанных с ними услуг (ОКВЭД 96.03). Обе организации осуществляют деятельность на территории Ярославской области. Следовательно, хозяйствующие субъекты являются конкурентами на рынке услуг по организации похорон и предоставлению связанных с ними услуг на территории Ярославской области;

- актом осмотра сайта от 29.07.2020, составленном сотрудниками Ярославского УФАС России, установлено, что ООО «Ритуал Сервис» осуществляет продвижение своих услуг посредством сайта <http://yarstiks.ru/> с использованием слов и словосочетаний «Ритуал-Сервис», «Похоронный дом «Ритуал-Сервис».

Приказом руководителя Ярославского УФАС России от 07.09.2020 №234 в отношении ООО «Ритуал Сервис» возбуждено дело № 076/01/14.6-806/2020 о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения пункта 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции.

В ходе производства по делу № 076/01/14.6-806/2020 ЗАО «Ритуал-Сервис» письмом от 21.10.2020 №01-20/91 сообщило Ярославскому УФАС России, что услуги в сфере организации похорон на территории Ярославской области заявитель оказывает своими силами без привлечения сторонних лиц. Продвижение ритуальных услуг на территории Ярославской области ведется в информационно-коммуникационной сети Интернет посредством контекстной рекламы.

Заявитель также представил агентский договор от 31.08.2018 №PP/03-09-18, заключенный между ЗАО «Ритуал-Сервис» (принципал) и ООО «Ритуал.ру» (агент). Предметом данного договора является оказание агентом за вознаграждение, выплачиваемое принципалом, услуг по приему и оформлению заказа на организацию похорон, оказание консультативной помощи заказчикам, а также прием и оформление заказов на организацию похорон с использованием сервиса Ritual.ru.

Кроме того, в письме от 12.11.2020 №01-20/97, направленном в адрес Ярославского УФАС России, заявитель представил следующий реестр договоров на оказание ритуальных услуг, заключенных с контрагентами на территории Ярославской области в период с 01.01.2018 по 12.11.2020:

Номер договора	Дата заключения договора
015061	08.01.2018
024414, 024415, 024418	22.06.2018
026012	27.08.2018
026731	22.09.2018
027924	03.06.2019
049642	13.11.2019
063551	23.05.2020
061731	17.08.2020

21.01.2021 сотрудниками Ярославского УФАС произведен осмотр Интернет-сайта по адресу: <https://yar.ritual.ru/>. В ходе осмотра данного сайта в качестве средства индивидуализации зафиксировано размещение наименования «Ritual.ru».

25.01.2021 письмом №1224 ООО «Регистратор доменных имён РЕГ.РУ» в ответ на запрос информации Ярославским УФАС России представило сведения о доменном имени yar.ritual.ru, в соответствии с которыми данный Интернет-сайт является доменным именем третьего уровня — субдоменом. Субдомены создаются на базе регистрируемых имен второго уровня (в данном случае — ritual.ru), сведениями о них обладает лишь администратор доменного имени второго уровня, на основании которого создан субдомен.

Таким образом, Ярославское УФАС России приходит к выводу о том, что продвижение услуг ЗАО «Ритуал-Сервис» на территории Ярославской области осуществляется с использованием бренда «Ritual.ru» посредством размещения данного средства индивидуализации на Интернет-ресурсе <https://yar.ritual.ru/>, а

также в заключаемых с потребителями договорах на оказание ритуальных услуг.

Позиция ЗАО «Ритуал-Сервис» содержится в заявлении о нарушении антимонопольного законодательства(вх. №7071 от 02.07.2020) и состоит в том, что использование сходного до степени смешения фирменного наименования может привести к смешению потребителями предприятий ЗАО «Ритуал-Сервис» и ООО «Ритуал Сервис». У потребителей создается впечатление, что услуги, оказываемые ответчиком, осуществляются заявителем. Следовательно, возможное некачественное оказание похоронных услуг со стороны ООО «Ритуал Сервис» может нанести материальный и репутационный ущерб ЗАО «Ритуал-Сервис».

Комиссия отклоняет доводы заявителя ввиду нижеследующего.

Целями Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции) в соответствии с частью 2 статьи 1 являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков.

Согласно пункту 4 статьи 4 Закона о защите конкуренции товарный рынок — сфера обращения товара (в том числе товара иностранного производства), который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров (далее — определенный товар), в границах которой (в том числе географических) исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами.

В соответствии с пунктом 5 названной статьи хозяйствующий субъект — индивидуальный предприниматель, коммерческая организация, а также некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход.

Из пункта 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции следует, что конкуренция — 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.

Недобросовестная конкуренция — 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 (пункт 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции).

При недобросовестной конкуренции хозяйствующий субъект стремится получить преимущества при осуществлении предпринимательской деятельности способами, запрещенными действующим законодательством (в том числе путем введения в заблуждение), позволяющими, в частности, произвести меньшие затраты по сравнению с теми затратами, которые претерпевают другие

хозяйствующие субъекты-конкуренты, соблюдающие закон, обычаи делового оборота, требования добропорядочности и т.д. Такие действия могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам-конкурентам, либо нанести вред их деловой репутации.

Для квалификации деяния в качестве недобросовестной конкуренции необходимо, чтобы хозяйствующие субъекты являлись конкурентами, то есть находились в одном сегменте товарного рынка и действия лица, совершившего данное деяние, противоречили законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости, а также чтобы совершенные действия причинили или реально могли причинить убытки либо нанести ущерб деловой репутации другого хозяйствующего субъекта-конкурента.

Совокупность указанных действий является актом недобросовестной конкуренции. При этом установлению подлежит вся совокупность вышеназванных обстоятельств, поскольку при недоказанности хотя бы одного из элементов состава, действия лица не могут быть признаны актом недобросовестной конкуренции.

Предметом рассмотрения дел о нарушении антимонопольного законодательства в виде незаконного использования фирменного наименования является не нарушение исключительного права правообладателя как таковое, а влияние действий лица, в отношении которого подано заявление, на конкурентную среду, выражающееся в возможном смешении услуг разных производителей в силу невозможности для потребителя установить, какое из лиц - владельцев обозначений, выступает в качестве поставщика услуги. В результате такого смешения потребитель услуг ошибочно полагает, что поставщиком услуги (производителем товара) является иной субъект.

При этом для выявления признаков смешения антимонопольному органу необходимо располагать доказательствами того, что принадлежащее правообладателю обозначение приобрело известность на какой-либо территории как обозначение товаров (услуг), которые реализует (оказывает) именно правообладатель, с целью установления того факта, что действия лица, использующего спорное обозначение, направлены на получение необоснованных преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности. Подтверждением данного обстоятельства могут служить документально зафиксированные сведения о фактах осуществления правообладателем мероприятий, направленных на продвижение своего товара (услуг) под указанным обозначением (реклама, акции или иное). Также данное обстоятельство подтверждают доказательства известности потребителю используемого заявителем обозначения как связанного именно с принадлежащим правообладателю предприятием или выпускаемым им товаром, а также возникновения у потребителей впечатления, что рекламируемые с использованием спорных обозначений товары/услуги связаны с правообладателем.

Принимая во внимание тот факт, что продвижение услуг ЗАО «Ритуал-Сервис» на территории Ярославской области осуществляется с использованием средства индивидуализации «Ritual.ru», Ярославское УФАС России приходит к выводу о том, что действия ООО «Ритуал Сервис» по использованию своего фирменного наименования в качестве основного средства индивидуализации не способно привести к смешению на рынке ритуальных услуг.

Из представленного заявителем в письме от 12.11.2020 №01-20/97 реестра следует, что за период с 01.01.2018 по 12.11.2020 ЗАО «Ритуал-Сервис» заключило с контрагентами, находящимися на территории Ярославской области, десять договоров на оказание ритуальных услуг. Рассматриваемый период определен из необходимости установления того, что ЗАО «Ритуал-Сервис» начало осуществлять свою коммерческую деятельность в пределах Ярославской области раньше регистрации ООО «Ритуал Сервис». Исходя из количества заключенных договоров на оказание ритуальных услуг, Комиссия приходит к выводу о том, что заявитель не обладал достаточной степенью известности на территории Ярославской области на дату регистрации ответчика. Таким образом, антимонопольный орган устанавливает, что использование ООО «Ритуал Сервис» сходных средств индивидуализации не создает смешения с деятельностью ЗАО «Ритуал-Сервис» на рынке услуг по организации похорон и предоставлению связанных с ним услуг.

Из позиции ФАС России, изложенной в Письме от 21.10.2019 №АК/91352/19 «Об использовании средств индивидуализации в качестве ключевых слов» следует, что использование лицом обозначения, совпадающего со средством индивидуализации, принадлежащем иному лицу, в качестве ключевого слова при размещении рекламы в интернете, хотя и оказывает влияние на результаты поисковой выдачи путем демонстрации пользователю рекламных объявлений лиц, не имеющих отношения к первоначальному поисковому запросу пользователя, не обязательно может приводить к смешению на рынке. Возможность смешения возникает в случае, если под воздействием конкретного содержания контекстной рекламы у пользователя может возникнуть впечатление, что при переходе по рекламной ссылке он будет переадресован на сайт правообладателя средства индивидуализации либо сайт, иным образом связанный с правообладателем средства индивидуализации.

Следовательно, одним из оснований для признания контекстной рекламы актом недобросовестной конкуренции является использование недобросовестным хозяйствующим субъектом слов и словосочетаний, сходных до степени смешения со средствами индивидуализации правообладателя.

Ярославским УФАС России установлено отсутствие доказательств использования ответчиком контекстной рекламы в целях продвижения своих услуг.

Факт, состоящий в том, регистрация ЗАО «Ритуал-Сервис» осуществлена прежде, чем регистрация ООО «Ритуал Сервис», не влияет на квалификацию действий ответчика, поскольку в рассматриваемом деле спор заключается не в принадлежности исключительных прав на фирменное наименование, а в создании смешения в глазах потребителя.

На основании вышеизложенного Комиссия Ярославского УФАС России приходит к выводу, о том, что действия ООО «Ритуал Сервис» по использованию средств индивидуализации, сходных до степени смешения с фирменным наименованием ЗАО «Ритуал-Сервис», не могут причинить убытки либо нанести ущерб деловой репутации заявителя и не являются актом недобросовестной конкуренции.

Согласно подпункту 1 пункта 1 статьи 48 Закона о защите конкуренции Комиссия прекращает рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае отсутствия нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях (бездействии).

Руководствуясь статьей 14.6, статьей 23, статьей 41, статьей 48 Закона о защите конкуренции,

решила:

Прекратить рассмотрение дела № 076/01/14.6-806/2020 о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения части 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», возбужденное в отношении ООО «Ритуал Сервис» в связи с отсутствием в действиях данного хозяйствующего субъекта признаков нарушения антимонопольного законодательства.

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии <...>

<...>

Решение антимонопольного органа может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня принятия решения. Дела об обжаловании решения антимонопольного органа подведомственны арбитражному суду. Решение территориального антимонопольного органа может быть также обжаловано в коллегиальный орган федерального антимонопольного органа.