

## РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 054/01/14.4-114/2019

Резолютивная часть решения оглашена «10» июля 2019 г.

Решение изготовлено в полном объеме «19» июля 2019 г.

г. Новосибирск

Комиссия Новосибирского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии: И.В. Волохина - заместитель руководителя управления – начальник отдела рекламы;

члены комиссии: Ю.В. Виногорова – главный специалист-эксперт отдела рекламы;

В.Ю. Строгин – главный специалист-эксперт отдела рекламы;

рассмотрев дело № 054/01/14.4-114/2019, возбужденное по признакам нарушения ООО «Новосибирский крематорий», ч.1 ст. 14.4 Закона «О защите конкуренции» выразившегося в регистрации товарного знака (знака обслуживания) № 660928, а также признакам нарушения ООО «Технофорум» ст.14.8 Закона «О защите конкуренции», выразившегося в отказе представителям заявителя в допуске на территорию, где располагается имущество МУП «СПС «Новосибирский крематорий», используемое им в предпринимательской деятельности,

в присутствии:

«...»

### УСТАНОВИЛА:

В адрес Новосибирского УФАС России поступило обращение МУП «СПС «Новосибирский крематорий» (вх. № 7330э от 15.11.2018г., № 7635э от 28.11.2018г., 10046 от 06.12.2018г.) по факту нарушения антимонопольного законодательства в части недобросовестной конкуренции со стороны ООО «Новосибирский крематорий» при регистрации товарного знака по Свидетельству № 660928 от 28.06.2018г.

По данному факту Новосибирским УФАС России возбуждено настоящее дело, в результате рассмотрения которого установлено следующее.

Как указывает заявитель, 18.06.2012г. был зарегистрирован ООО «Похоронный Дом «Якушиных»», который 01.11.2016 года был переименован в ООО «Новосибирский Крематорий».

Заявитель осуществляет деятельность: с 22.04.2003 года (ОГУП «СПС «Новосибирский Крематорий», с 25.11.2005 года МУП «СПС «Новосибирский

Крематорий»). Обозначение, зарегистрированное ООО «Новосибирский Крематорий» в качестве товарного знака, использовалось заявителем с 2003 года.

Как указывает заявитель, ООО «Похоронный Дом «Якушиных»» не только изменил название своей организации на аналогичное наименованию заявителя, но и воспользовался обозначением, которое использует МУП «СПС «Новосибирский Крематорий».

12.10.2018 года заявителю поступила претензия от ООО «Новосибирский Крематорий» о прекращении незаконного использования товарного знака. ООО «Новосибирский Крематорий» зарегистрировало товарный знак 28.06.2018 года (приоритет товарного знака 06.02.2017 г.).

В своей претензии ООО «Новосибирский Крематорий» уведомляет о взыскании через суд с МУП «СПС «Новосибирский Крематорий» компенсации за незаконное использование товарного знака в размере 2 500 000.00 рублей ссылаясь на п.4 ст.1515 ГК РФ.

МУП «СПС «Новосибирский крематорий» представлены счёт-заказы (№ 577-нк от 14.04.2013г., № б/н-нд от 11.01.2018г., № 790-нк от 12.05.2016г., № б/н нд от 26.12.2018г., № б/н от 09.01.2019г., № 329-Н от 01.10.2004г., № 157-Н от 24.03.2005г., № 10-нк от 03.01.2013г., № 178-нк от 07.10.2018г.), подтверждающие использование заявителем рассматриваемого графического обозначения в виде чаши с языками пламени и парящим над ними голубем, обрамленным стилизованным изображением венка с 2004 года.

16.01.2019г. заявителем представлено дополнение к заявлению (вх. № 305), в котором заявитель сообщает, что с июня 2018 года сотрудникам МУП «СПС «Новосибирский крематорий» на территорию кремационного комплекса вход, а так же доступ к имуществу МУПа (в частности к колумбарным нишам), воспрещен генеральным директором ООО «ТехноФорум» «...» (он же учредитель в единственном числе ООО «Новосибирский крематорий»).

По мнению заявителя, граждане, желающие получить в пользование колумбарные ниши, не особо вникая в аббревиатуры МУП и ООО, видят в документах название «Новосибирский крематорий» и обозначение, зарегистрированное ООО «Новосибирский крематорий» в качестве товарного знака. Сотрудники ООО «Новосибирский крематорий» реализуют колумбарные ниши принадлежащие ООО «Новосибирский крематорий». При желании граждан приобрести колумбарные ниши, принадлежащие заявителю, сотрудники ООО «Новосибирский крематорий» вводят граждан в заблуждение, заявляя, что эти ниши давно проданы.

При этом колумбарные ниши заявителя и ООО «Новосибирский крематорий» являются неотделимыми составными частями единого плана кремационного комплекса, по преysкуранту обеих организаций стоят одинаково, но месторасположение и качество отделки (облицовка на нишах ООО «Новосибирский крематорий» отсутствует) лучше у колумбарных ниш, принадлежащих заявителю.

Таким образом, при прочих равных обстоятельствах, учредитель и администрация ООО «Новосибирский крематорий», зная, что спрос на колумбарные ниши,

принадлежащие заявителю, может превышать спрос на колумбарные ниши, принадлежащие ООО «Новосибирский крематорий», получили явное преимущество путем запрета сотрудникам МУП «СПС «Новосибирский крематорий» доступа к своему имуществу и соответственно его реализации. Используя название «Новосибирский крематорий» и товарный знак, идентичный обозначению, используемому заявителем, ООО «Новосибирский крематорий» реализует принадлежащие ему колумбарные ниши, и соответственно, вводит граждан в заблуждение, умалчивая о наличии иных колумбарных ниш кроме как принадлежащих ООО «Новосибирский крематорий», чем препятствуют реализации колумбарных ниш, принадлежащих заявителю.

15.03.2019г. на рассмотрение дела Комиссией Новосибирского УФАС России представителем МУП «СПС «Новосибирский крематорий» заявлено дополнительное требование о признании действий группы компаний в составе ООО «Новосибирский крематорий» и ООО «Технофорум» (ИНН 5402140141) актом недобросовестной конкуренции, выразившейся в отказе к допуску сотрудникам МУП «СПС «Новосибирский крематорий» на территорию Крематория, где находится собственность заявителя – колумбарные ниши.

Учредителем ООО «Технофорум» (ИНН 5402140141), ООО «Новосибирский крематорий» (ИНН 5401358547) и ООО «Новосибирский пантеон» (ИНН 5433141410) является «...»следовательно указанные юридические лица образуют группу лиц по смыслу статьи 9 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Как указывает заявитель, на земельном участке, принадлежащем ООО «Технофорум» находятся колумбарные ниши для хранения урн с прахом. Часть указанных ниш МУП «СПС «Новосибирский крематорий» приобрело в собственность. В целях реализации данных колумбарных ниш, МУП «СПС «Новосибирский крематорий» необходим доступ на территорию Крематория, где расположены указанные ниши.

31.05.2018г. ООО «Технофорум» направило в адрес МУП «СПС «Новосибирский крематорий» письмо, в котором сообщается, что с 01.07.2018г. доступ на территорию Крематория будут иметь только сотрудники ООО «Технофорум» и иных предприятий за исключением сотрудников МУП «СПС «Новосибирский крематорий» в связи с отсутствием правовых и иных оснований их нахождения на территории ООО «Технофорум».

Таким образом, своими действиями ООО «Технофорум» препятствует осуществлению МУП «СПС «Новосибирский крематорий» предпринимательской деятельности, что, по мнению заявителя, является актом недобросовестной конкуренции.

К указанному заявлению, МУП «СПС «Новосибирский крематорий» представлены следующие документы: письмо ООО «Технофорум» № 252 от 23.11.2018г. об установке сервитута, письмо ООО «Технофорум» №30 от 31.05.2018г. о запрете прохода на территорию Крематория, схемы расположения ячеек в Колумбарии, договор № 5 от 17.02.2011г., договор № 13 от 12.07.2010г. - заключенные между МУП «СПС «Новосибирский крематорий» и ООО «Новосибирский крематорий» (в настоящее время - ООО «Новосибирский пантеон»; ИНН 5433141410).

В ответ на запрос Новосибирского УФАС России, ООО «Новосибирский крематорий» представлены документы и пояснения (вх. № 680 от 28.01.2019г.), согласно которым, ООО «Новосибирский крематорий» впервые было зарегистрировано 09.01.2000 года, в 2012 году переименовано в ООО «Новосибирский Пантеон».

МУП «СПС «Новосибирский крематорий» первоначально созданный как ОГУП «СПС «Новосибирский крематорий» было создано в 2003 году.

Вновь созданное одноименное предприятие ООО «Новосибирский крематорий», за которым зарегистрирован товарный знак по Свидетельству № 660928 от 28.06.2018г., было создано изначально как ООО «Похоронный дом Якушиных» и позже переименовано в ООО «Новосибирский крематорий».

Также ООО «Новосибирский крематорий» сообщает, что претензия, направленная в МУП «СПС «Новосибирский крематорий» касается только обозначения, сходного с товарным знаком, принадлежащим ООО «Новосибирский крематорий» и разработанного еще в 2000 году.

В ответ на Определение о возбуждении дела ООО «Новосибирский крематорий» представлен отзыв (вх. № 2209 от 13.03.2019г.), согласно которому Общество не согласно с указанными в заявлении обстоятельствами и доводами заявителя, ввиду следующего.

Деятельность Новосибирского крематория по оказанию соответствующих похоронных услуг с 2000 года осуществляется группой компаний, принадлежащих гражданину «...».

В частности, в их число входят ООО «Новосибирский Пантеон» (ИНН 5433141410), ООО «Новосибирский крематорий» (5401358547), ООО Технофорум» (ИНН 5402140141).

Данным компаниям принадлежат на праве собственности здание крематория, земельные участки, на которых расположено здание, кремационное оборудование (печи), а также иное движимое и недвижимое имущество по адресу г. Новосибирск, ул. Военторговская, 4/1, используемое с 2000 года для деятельности крематория и оказания соответствующих услуг.

У ООО «Новосибирский Крематорий» имеются все необходимые разрешения и лицензии на эксплуатацию опасных объектов.

С момента создания данных юридических лиц их единственным участником является «...», что подтверждается сведениями ЕГРЮЛ.

При этом, ООО «Новосибирский пантеон» было зарегистрировано как юридическое лицо с наименованием ООО «Новосибирский крематорий» 09.11.2000г и до 2012 года (в течение 11 лет) осуществляло деятельность именно под этим фирменным наименованием.

В 2012 году оно было переименовано в ООО «Новосибирский пантеон», что подтверждается сведениями ЕГРЮЛ и решением учредителя № 5 от 20.01.2012г.

В 2012 году было создано ООО «Похоронный дом Якушиных». В 2016 году оно было переименовано в ООО «Новосибирский крематорий», что подтверждается решением единственного участника № 1 от 24.10.2016г.

ОГУП СПС «Новосибирский крематорий», правопреемником которого является МУП СПС «Новосибирский крематорий», было создано позднее ООО «Новосибирский Крематорий» - 22.04.2003г.

Изобразительный элемент спорного товарного знака был создан «ООО «Новосибирский Крематорий» (ИНН 5433141410) до его переименования в ООО «Новосибирский Пантеон», что подтверждается договором авторского заказа на создание фирменного логотипа от 20.12.2000г с «...». с приложением.

Существующее в настоящее время ООО «Новосибирский крематорий» (ИНН 5401358547) является правопреемником по данному договору на основании соглашения о передаче договора от 27.11.2017г с приложением.

Решения о совершении всех указанных выше юридически значимых действий и сделок принимал один и тот же человек - единственный участник и директор всех юридических лиц «...».

Таким образом, спорный товарный знак был разработан ответчиком для использования в собственной деятельности в целях оказания похоронных услуг крематория и широко использовался им еще до создания МУП СПС «Новосибирский крематорий», что подтверждается, в частности, статьями в газете «Вечерний Новосибирск» от 30.03.2001г, от 18.05.2001 г, 10.08.2001 г, 25.05.2001г., а также перепиской в процессе создания проекта 1-й очереди пускового комплекса крематория (письмо № 81 от 12.12.2001г).

Публикуемые в данных статьях интервью и ответы принадлежат А.М. Кравчуку, который в тот период являлся директором ООО «Новосибирский крематорий» (ИНН 5433141410), что подтверждается решением о создании ООО «Новосибирский Крематорий» от 03.11.2000г.

После создания в 2003 году ОГУП СПС «Новосибирский Крематорий», данное лицо и впоследствии его правопреемник МУП СПС «Новосибирский Крематорий» с 2003 до 2016г арендовало у ООО «Новосибирский Крематорий» и других лиц, входящих в группу компаний «...» помещения и оборудование для совместного с группой компаний «...». оказания похоронных услуг населению.

Сам по себе факт предъявления ООО «Новосибирский Крематорий» после регистрации спорного товарного знака претензии к заявителю, не свидетельствует о недобросовестной конкуренции и злоупотреблении правом, поскольку данные действия правообладателя товарного знака предусмотрены законом в качестве мер по защите нарушенных гражданских прав (статьи 12, 1252, 1515 ГК РФ).

ООО «Технофорум», в свою очередь, представлен отзыв (вх. № 3480 от 15.04.19), согласно которому Общество не согласно с вменяемым нарушением ст. 14.8 Федерального закона «О защите конкуренции», на основании следующего.

ООО «Технофорум» на праве собственности принадлежит земельный участок с

кадастровым номером 54:19:120101:0101 по адресу Новосибирская область, Новосибирский район, МО Каменского сельсовета, поселок Восход, Военный городок № 96. Указанное обстоятельство подтверждается свидетельством о государственной регистрации права от 27.10.2009г.

До 27.10.2009г. данный участок принадлежал ООО «Технофорум» на праве постоянного бессрочного пользования.

На этом земельном участке находится здание крематория (кремационного комплекса), также принадлежащего на праве собственности ООО «Технофорум».

С 2003г по 2016г. МУП СПС «Новосибирский крематорий» арендовало у ООО «Технофорум» это здание как нежилые помещения с сетями коммуникаций, что подтверждается, например, договорами аренды № 79/1 от 10.07.2003г и № 1/13 от 01.08.2013г. и не оспаривается заявителем.

Колумбарные ниши находятся на указанном выше земельном участке и прилегающей к зданию территории.

В соответствии с п. 1 ст. 652 ГК РФ по договору аренды здания или сооружения арендатору одновременно с передачей прав владения и пользования такой недвижимостью передаются права на земельный участок, который занят такой недвижимостью и необходим для ее использования.

Пунктами 1.2. всех договоров аренды было установлено, что помещения будут использоваться арендатором под кремационный комплекс для оказания услуг по кремации умерших.

В соответствии с п. 2.3.3 договора 2003г и п. 2.4.3 договора 2013г, а также аналогичным условиям других договоров, заключенных с 2003г. по 2016г., арендатор обязан производить уборку прилегающей территории, осуществлять уход за зелеными насаждениями на прилегающей территории.

В соответствии с п. 96.03 ОКВЭД (ОК 029-2014 (КДЕС Ред. 2) «Общероссийский классификатор видов экономической деятельности» (утв. Приказом Росстандарта от 31.01.2014 N 14-ст) организация похорон и предоставление связанных с ними услуг включает в себя в том числе захоронение и кремацию тел людей и трупов животных и связанную с этим деятельность, предоставление услуг по похоронам или услуг кремации и сдачу в аренду или продажу мест для захоронения;

Таким образом, ранее, МУП СПС «Новосибирский крематорий», с согласия собственника и на основании договоров аренды имел право пользования земельным участком и, соответственно, право прохода на территорию, на которой расположены колумбарные ниши.

С 2017г. арендные отношения между ООО «Технофорум» и МУП СПС «Новосибирский крематорий» прекращены.

В соответствии с п.п. 7 ч. 1 ст. 1 Земельного кодекса РФ основным принципом земельного законодательства является платность использования земли, согласно которому любое использование земли осуществляется за плату, за исключением случаев, установленных федеральными законами и законами субъектов Российской Федерации.

В соответствии с п. 1 ст. 274 ГК РФ собственник недвижимого имущества (земельного участка, другой недвижимости) вправе требовать от собственника соседнего земельного участка, а в необходимых случаях и от собственника другого земельного участка (соседнего участка) предоставления права ограниченного пользования соседним участком (сервитута).

Сервитут может устанавливаться для обеспечения прохода и проезда через соседний земельный участок, строительства, реконструкции и (или) эксплуатации линейных объектов, не препятствующих использованию земельного участка в соответствии с разрешенным использованием, а также других нужд собственника недвижимого имущества, которые не могут быть обеспечены без установления сервитута.

В соответствии с п. 5 названной статьи собственник участка, обремененного сервитутом, вправе, если иное не предусмотрено законом, требовать от лиц, в интересах которых установлен сервитут, соразмерную плату за пользование участком.

ООО «Технофорум», как собственник, полностью несет расходы и бремя содержания указанного выше земельного участка.

При этом, ООО «Технофорум» неоднократно предлагало МУП СПС «Новосибирский крематорий» урегулировать отношения по использованию территории крематория (земельного участка) путем установления сервитута, аренды временного сооружения площадью 18 кв.м, или иным способом, установленным гражданским законодательством.

Это подтверждается, в частности:

- Письмом № 252 т 23.11.2018г.
- Письмом от 21.08.2018г главе администрации.
- Письмом № 28 от 23.01.2017г.
- Предложением о вступлении в переговоры № 19 от 28.12.2016г.

Однако, МУП СПС «Новосибирский крематорий» отказывается от предложений ООО «Технофорум». При этом, никаких встречных предложений также не направляет.

Таким образом, фактически между сторонами имеется спор относительно права пользования земельным участком, принадлежащим ООО «Технофорум», но на котором находится имущество МУП СПС «Новосибирский крематорий».

Такой спор является гражданско-правовым спором, основанном на гражданском и земельном законодательстве.

При таких обстоятельствах доводы заявителя о наличии в действиях ООО «Технофорум» недобросовестной конкуренции не верен.

В соответствии со ст. 12 ГК РФ защита гражданских прав осуществляется путем самозащиты права.

В соответствии с п. 10 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 N 25 по смыслу статей 1 и 14 ГК РФ самозащита гражданских прав может выражаться, в том числе, в воздействии лица на свое собственное или находящееся в его законном владении имущество.

Соответственно, действия ООО «Технофорум» по направлению письма от 31.05.2018г. и последующему принятию мер, направленных на защиту и реализацию своих прав собственника земельного участка, являются обычными действиями, совершаемыми в процессе экономической деятельности, в порядке самозащиты своих прав и не содержат в себе признаков недобросовестности.

Кроме того, Общество обращает внимание на следующее.

Утверждения заявителя о том, что у него отсутствует доступ на территорию крематория для осуществления услуг, не соответствует действительности, что подтверждается следующими обстоятельствами.

Согласно ведомости приема-сдачи объектов под охрану, работник МУП «...» регулярно имел доступ в находящийся на территории кремационного комплекса офис по продаже ячеек для захоронения и плит, складу № 1, о чем он расписывался.

Факт наличия трудовых отношений между МУП и «...» подтверждается трудовой книжкой.

Согласно документам на получение праха от 20.03.2019, 10.09.2018, 11.10.2018, и журналу регистрации, МУП регулярно производил и производит захоронения в принадлежащие ему ниши на территории крематория. В этих документах имеется подпись и директора МУП «...», и представителя МУП «...»

Также, согласно журналу регистрации захоронений, МУП регулярно производил иные захоронения в принадлежащие ему колумбарные ниши, о чем также имеются отметки.

В силу п. 7 ст. 4 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», 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.

Согласно п. 5 ст. 4 Закона «О защите конкуренции», хозяйствующий субъект - 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.

В соответствии с выписками ЕГРЮЛ основными видами деятельности ООО «Новосибирский крематорий» и МУП «СПС «Новосибирский крематорий» являются

Организация похорон и представление связанных с ними услуг. Таким образом, можно сделать вывод о наличии конкурентных отношений указанных хозяйствующих субъектов на рынке услуг по организации похорон и представлению связанных с ними услуг.

Согласно докладной записке, подготовленной отделом товарных и финансовых рынков Новосибирского УФАС России от 07.05.2019г., на основании пунктов 1,2 части 1 статьи 9 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», «...» входит в одну группу лиц с ООО «Технофорум» и ООО «Новосибирский крематорий». На основании пункта 1 части 1 статьи 9 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», «...» входит в одну группу лиц с ООО «Новосибирский пантеон».

Таким образом, ООО «Технофорум», ООО «Новосибирский крематорий» (до 2016 года - ООО «Похоронный Дом «Якушиных») и ООО «Новосибирский пантеон» (до 2012 года – ООО «Новосибирский крематорий») составляют одну группу лиц. Следовательно, действия одного из участников данной группы лиц направлены на достижение общих интересов всех участников. Таким образом, действия ООО «Новосибирский крематорий» (ИНН: 5401358547) по регистрации товарного знака по Свидетельству № 660928 нельзя рассматривать в отрыве от действий ООО «Новосибирский крематорий» (в настоящее время - ООО «Новосибирский пантеон»; ИНН 5433141410) в 2001-2002 и последующих годах по продвижению данного обозначения на рынке, вложению финансовых затрат на его разработку и рекламу.

В соответствии с п.9 ст.4 Закона «О защите конкуренции», 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.

Из определения понятия «недобросовестная конкуренция» следует, что для квалификации совершенных деяний в качестве акта недобросовестной конкуренции, действия конкретного лица должны выполнять **одновременно** следующие условия:

- лицо, совершившее данное деяние, обладает признаком хозяйствующего субъекта;
- направленность на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности;
- противоречие действия законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости;
- совершенные действия способны причинить убытки либо нанести ущерб деловой репутации другого хозяйствующего субъекта.

С точки зрения определения намерений при установлении вопроса о добросовестности приобретения исключительных прав на товарный знак исследованию подлежат как обстоятельства, связанные с самим приобретением исключительного права, так и последующее поведение правообладателя, свидетельствующее о цели такого приобретения. При этом недобросовестность правообладателя должна быть, прежде всего, установлена на стадии обращения с заявкой на регистрацию обозначения в качестве товарного знака, поскольку именно в этот момент реализуется намерение (умысел) на недобросовестное конкурентное поведение с иными участниками рынка посредством использования исключительного права на товарный знак, предусматривающего запрет иным лицам применять для индивидуализации товаров и услуг тождественные или сходные обозначения. Последующее же поведение правообладателя может лишь подтверждать либо опровергать тот факт, что при приобретении исключительного права на товарный знак он действовал недобросовестно.

Одним из обстоятельств, которые могут свидетельствовать о недобросовестном поведении лица, зарегистрировавшего товарный знак, может быть то, что это лицо знало или должно было знать о том, что другие лица (другое лицо) на момент подачи заявки на регистрацию обозначения в качестве товарного знака законно использовали соответствующее обозначение для индивидуализации производимых ими товаров или оказываемых услуг без регистрации в качестве товарного знака, а также то, что такое обозначение приобрело известность среди потребителей.

Однако установление осведомленности правообладателя об использовании другими лицами тождественного или сходного до степени смешения обозначения до даты приоритета товарного знака само по себе недостаточно для вывода о том, что лицо, приобретая исключительное право на товарный знак, действовало недобросовестно. Должно быть также установлено, что лицо, приобретая исключительное право на товарный знак, имело намерение воспользоваться узнаваемостью такого обозначения.

Обстоятельства настоящего дела не свидетельствуют о том, что действия ответчика по регистрации спорного товарного знака были направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости, ввиду следующего.

ООО «Новосибирский крематорий», в том числе, представлены следующие документы: договор авторского заказа от 20.12.2000г. на создание изображения, послужившего в дальнейшем основой для рассматриваемого товарного знака; Соглашение о передаче прав по данному договору ООО «Новосибирский пантеон»; копии журналов «Некрополь», с использованием рассматриваемого обозначения для продвижения «Новосибирского крематория» (2010-2019гг.); письмо «...» администрации Новосибирской области от 01.02.2002г.; письмо «...» начальнику Новосибирской Геологической экспедиции от 26.06.2002г.; письмо «...» в адрес ООО «Новосибирскрегионгаз» от 19.04.2002г.; письмо «...» заместителю мэра г.Новосибирска «...» от 02.06.2002г.; письмо «...» заместителю мэра директору департамента потребительского рынка и земельных отношений от 25.06.2002г.; письмо «...» мэру города Новосибирска Городецкому В.Ф. от 04.03.2002г.; письмо

«...»Председателю комитета Архитектуры и градостроительства мэрии г.Новосибирска от 14.02.2002г.; письмо «...» в адрес ООО «Новосибирскрегионгаз» от 19.04.2002г.; письмо «...»Главе администрации Каменского сельсовета Новосибирского района Новосибирской области от 18.07.2001г.; письмо «...»в адрес ОАО «Электросвязь НСО» от 18.05.2001г.; письмо «...»в адрес ЗАО «Чкаловское» от 10.04.2001г.

«...»и «...»в разные периоды времени занимали должность генерального директора ООО «Новосибирский крематорий», следовательно действовали от имени и в интересах общества.

Все указанные документы изготовлены с использованием рассматриваемого графического обозначения в виде чаши с языками пламени и парящим над ними голубем, обрамленным стилизованным изображением венка.

Таким образом, еще в 2001-2002 годах «...»и ООО «Новосибирский крематорий» предпринимали действия по продвижению рассматриваемого обозначения на товарном рынке, обеспечению его узнаваемости и ассоциированию у потребителей с оказываемыми Обществом услугами кремации.

Кроме того, на рассмотрении дела Комиссией Новосибирского УФАС России 10.07.2019г. ООО «Новосибирский крематорий» представлена справка, выданная ООО «Издательство «Сибпринт», согласно которой в период с 2009 по 2019 гг. ООО «Издательство «Сибпринт» осуществляло изготовление каталогов для ряда выставок, включающих в себя, в том числе, рекламу ООО «Новосибирский крематорий».

Следовательно, «...»и ООО «Новосибирский крематорий» самостоятельно предпринимали меры по приданию рассматриваемому обозначению широкой известности и узнаваемости, в том числе, ранее 2003г. (дата образования ОГУП «СПС «Новосибирский Крематорий», правопреемником которого является МУП СПС «Новосибирский крематорий»).

Исходя из изложенного, Комиссия Новосибирского УФАС России не усматривает в действиях ООО «Новосибирский крематорий» по регистрации товарного знака по Свидетельству № 660928 от 28.06.2018г. нарушения антимонопольного законодательства, поскольку в действиях Общества отсутствует недобросовестное поведение, противоречащее законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости, а также поскольку данные действия не направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности.

Кроме того, Новосибирское УФАС России отмечает, что в материалах дела отсутствуют доказательства фактического недопуска представителей заявителя на территорию колумбария сотрудниками ООО «Технофорум».

Письмо, направленное ООО «Технофорум» в адрес МУП «СПС «Новосибирский Крематорий» с уведомлением о дальнейшем запрете осуществления МУП «СПС «Новосибирский Крематорий» деятельности на территории ООО «Технофорум» не свидетельствует о фактическом запрете сотрудникам МУП «СПС «Новосибирский Крематорий» проходить на территорию колумбария и физически находится рядом

с принадлежащими Заявителю нишами.

Представленные сторонами документы не свидетельствуют о введении на территории ООО «Технофорум» пропускного режима, либо ином ограничении свободного прохода граждан на территорию комплекса.

В тоже время, фактическое отсутствие сотрудников МУП «СПС «Новосибирский Крематорий» на территории кремационного комплекса не является препятствием для реализации Заявителем принадлежащего ему имущества – колумбарных ниш. Отсутствие возможности пройти с гражданами на территорию колумбария и наглядно продемонстрировать имеющиеся в распоряжении МУП «СПС «Новосибирский Крематорий» ниши, материалами дела не установлено.

Действия ООО «Технофорум» по урегулированию отношений по использованию территории крематория (земельного участка) путем установления сервитута, аренды временного сооружения, или иным способом, установленным гражданским законодательством, свидетельствуют о добросовестном поведении Общества, действующего в соответствии с требованиями гражданского законодательства. В тоже время, несогласие сторон в определении цены арендной платы, является спором гражданско-правового характера, и не входит в компетенцию антимонопольного органа.

С учетом изложенного, Комиссией Новосибирского УФАС России в действиях ООО «Новосибирский Крематорий» и ООО «Технофорум» нарушения Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» не установлены.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, статьей 48 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

#### **РЕШИЛА:**

1. Не признать действия ООО «Новосибирский крематорий» актом недобросовестной конкуренции, нарушающим ч.1 ст. 14.4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».
2. Не признать действия ООО «Технофорум» актом недобросовестной конкуренции, нарушающим ст. 14.8 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».
3. Дело № 054/01/14.4-114/2019 прекратить в связи с отсутствием в действиях ООО «Новосибирский крематорий» и ООО «Технофорум» нарушений антимонопольного законодательства.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса РФ.