

Заявители:

ООО «Первая мемориальная компания»

Ответчик:

ООО «Военно-мемориальный комплекс»

Заинтересованное лицо:

АО «Военно-мемориальная компания»

РЕШЕНИЕ

о нарушении антимонопольного законодательства

по делу № 03-24/21-2017

25 июля 2018 года
Ола

г. Йошкар-

Резолютивная часть решения оглашена 11 июля 2018 года

В полном объеме решение изготовлено 25 июля 2018 года

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

рассмотрев дело № 03-24/21-2017 в отношении ООО «Военно-мемориальный комплекс» по признакам нарушения части 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившимся в неправомерном использовании товарных знаков № 321541, № 327451, № 504688, правообладателем которых является ООО «Первая мемориальная компания», при осуществлении деятельности в сфере оказания ритуальных услуг, в присутствии:

законного представителя ООО «Военно-мемориальный комплекс»
представителя ООО «Военно-мемориальный комплекс»

представителя ООО «Первая мемориальная компания» действующего на основании доверенности,

в отсутствие иных лиц, участвующих в рассмотрении дела, надлежащим образом уведомленных о дате, времени, месте рассмотрения дела,

УСТАНОВИЛА:

Дело о нарушении антимонопольного законодательства возбуждено в отношении ООО «Военно-мемориальный комплекс» по признакам нарушения части 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившимся в неправомерном использовании товарных знаков № 321541, № 327451, № 504688, правообладателем которых является ООО «Первая мемориальная компания», при осуществлении деятельности в сфере оказания ритуальных услуг.

Основанием для возбуждения дела явилось поступившее в Марийское УФАС России заявление ООО «Первая мемориальная компания» от 26.10.2017 №13187, от 07.11.2017 вх.№13665, (поступившее из Прокуратуры города Йошкар-Олы), от 14.12.2017 вх.№14839 (поступившее из Управления Роспотребнадзора по Республике Марий Эл) о необоснованном использовании товарных знаков №321541, №504688, №327451 и словесного обозначения «Военно-мемориальная компания» в деятельности ООО «Военно-мемориальный комплекс».

ООО «Военно-мемориальный комплекс» в ходе рассмотрения дела факт нарушения антимонопольного законодательства не признало, пояснило, что ранее в Республике Марий Эл действовал филиал АО «Военно-мемориальная компания», являвшийся правообладателем товарных знаков, директором филиала являлся Деятельность филиала велась по тем же адресам, которые в настоящее время использует ООО «Военно-мемориальный комплекс». АО «Военно-мемориальная компания» не уведило филиалы общества об изменении правообладателя товарных знаков. Фактически с июля 2017 года до 04.08.2017 на территории Марийского и Чувашского филиалов проводились мероприятия по закрытию офисов, вывозу товарно-материальных ценностей. Директор Марийского филиала АО «Военно-мемориальная компания» был уволен 04.08.2017.

Также ООО «Военно-мемориальный комплекс» указало, что ООО «Первая мемориальная компания» не является надлежащим заявителем по настоящему делу, поскольку сделка по отчуждению прав на товарные знаки была осуществлена в период введения процедуры банкротства в отношении АО «Военно-мемориальная компания» и не была согласована с временным управляющим общества.

Кроме того, ООО «Военно-мемориальный комплекс» указало, что ООО «Первая мемориальная компания» вводит в заблуждение потребителей, размещая информацию о деятельности офисов компании в Республике Марий Эл на сайте www.vmkros.ru, в которых фактически в настоящее время осуществляет деятельность ООО «Военно-мемориальный

комплекс». ООО «Первая мемориальная компания» никогда не вела деятельность на территории Республики Марий Эл, что исключает наличие конкурентных взаимоотношений между обществами. Кроме того, элементы, используемые ООО «Военно-мемориальный комплекс», имеют слабую различительную способность, в силу их использования различными лицами в рассматриваемой сфере деятельности (оказание ритуальных услуг), что исключает возможность смешения.

ООО «Первая мемориальная компания» в ходе рассмотрения дела указало, что ООО «Военно-мемориальный комплекс» неправомерно использовало товарные знаки общества при осуществлении деятельности на территории Республики Марий Эл, размещая элементы товарных знаков на транспортных средствах, вывесках, рекламных щитах, используя наименование «Военно-мемориальная компания» в деятельности общества.

АО «Военно-мемориальная компания», привлечённое к участию в рассмотрении дела в качестве заинтересованного лица, пояснило, что товарные знаки №321541, №504688, №327451 были переданы в качестве вклада в уставный капитал ООО «Первая мемориальная компания», кроме того, осуществлена регистрация отчуждения исключительных прав на товарные знаки в пользу ООО «Первая мемориальная компания»; деятельность Марийского филиала АО «Военно-мемориальная компания» приостановлена с 02.05.2017.

П, привлеченный к участию в рассмотрении дела в качестве лица, располагающего сведениями о рассматриваемых Комиссией обстоятельствах, в ходе рассмотрения дела пояснил, что работал в должности водителя АО «Военная мемориальная компания» с 2005 года, ООО «Военно-мемориальный комплекс» с 2017 года. Транспортное средство государственный регистрационный знак В334ЕА/21 было приобретено у АО «Военно-мемориальная компания» в 2015 году и использовалось для собственных нужд (для поездки в деревню, на рыбалку и т.д.). Указанное средство не использовалось для исполнения заказов. На момент приобретения транспортного средства на кузов были нанесены наименования «Военно-мемориальная компания», «ВМК», изображение вечного огня. Транспортное средство государственный регистрационный знак В334ЕА/21 использовалось также для поездок на работу и оставлялось у входов в офисы места расположения ООО «Военно-мемориальный комплекс» (Гагарина, Машиностроителей, Больничная). После получения запроса антимонопольного органа все надписи на транспортном средстве были устранены (закрашены) (протокол заседания Комиссии от 13.06.2018).

У***, Ш***, привлеченные к участию в деле в качестве лиц,

располагающих сведениями о рассматриваемых комиссией обстоятельствах, в ходе рассмотрения дела указали, что работают приемщиками заказов в ООО «Военно-мемориальный комплекс». Вывеска на двери офиса по адресу ул.Гагарина, д.17, г.Йошкар-Ола «ВМК» с указанием расписания размещалась на внешней стороне двери (приклеена), была демонтирована в конце апреля 2017 года директором общества, на ее место размещена вывеска с указанием наименования «Военно-мемориальный комплекс», режимом работы (в файле, приклеена с внутренней стороны двери). При этом внутри помещения была размещена также вывеска с указанием графика работы во время отпусков (конец июля - начало августа 2017 года). Кроме того, на двери офиса по адресу ул.Гагарина, д.17, г.Йошкар-Ола в августе 2017 года размещалось объявление о продаже котят, которое запечатлено на фотографиях, имеющихся в материалах дела. Режим работы офиса на ул. Гагарина, д.17 в настоящее время – с 7-30 до 19-30 ежедневно, без выходных, график рабочих смен-2/2. Номер телефона, используемый в деятельности общества – 8 917 710 1166. (протокол заседания Комиссии от 13.06.2018).

ООО «Военно-мемориальный комплекс» в ответ на заключение об обстоятельствах дела представило письменные возражения, в которых указало, что не согласно с вынесенным заключением об обстоятельствах дела. Размещение вывески на двери по адресу пр.Гагарина, д.17 было произведено во внерабочее время во время вывоза товарно-материальных ценностей АО «Военно –мемориальная компания». Щит, установленный по адресу г. Йошкар-Ола, ул.Машиностроителей, д.117 размещался до окончания срока действия договора аренды, заключенного между АО «Военно-мемориальная компания» и ООО «Микросс» (31.07.2017) для ориентирования водителей грузового транспорта. Транспортное средство В334ЕА/21 было приобретено П у АО «Военно-мемориальная компания» во время работы в указанном обществе в качестве водителя. При этом в настоящее время П лично владеет данным транспортным средством, самостоятельно определяет возможность размещения на нем информации. Фактически транспортное средство государственный регистрационный знак В334ЕА/21 не использовалось в деятельности общества, поскольку является старым, в распоряжении общества имеются 2 автомобиля марки Ford, которые используются для исполнения заказов. Общество не вправе распоряжаться личным имуществом сотрудников. Кроме того, по мнению общества, ссылка в заключении на телефонный разговор по номеру телефона 8 917 710 11 66 и о том, что сотрудники ООО «Военно-мемориальный комплекс» представляются «Военно-мемориальная компания» является несостоятельной, поскольку данный номер является мобильным

номером сети МТС и мог использоваться иными лицами.

Комиссия Марийского УФАС России, исследовав полученные материалы, документы, письменные и устные пояснения лиц, участвующих в рассмотрении дела, приходит к выводу о том, что действия ответчика ООО «Военно-мемориальный комплекс» являются нарушением части 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции на основании следующего.

В Марийское УФАС России поступили материалы заявления ООО «Первая мемориальная компания» с приложенными фотоматериалами, свидетельствующими о размещении информации о деятельности «Военно-мемориальная компания», обозначения «ВМК» на транспортных средствах, в местах осуществления деятельности в городе Йошкар-Оле, а также аудиоматериалом, свидетельствующим об оказании ритуальных услуг от имени «Военно-мемориальная компания».

Статья 10.bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности, подписанной Союзом Советских Социалистических Республик 12.10.1967, содержит общий запрет недобросовестной конкуренции, под которой, как следует из параграфа 2 этой статьи, понимаются всякие акты, противоречащие 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 (пункт 1 параграфа 3).

В силу пункта 9 статьи 4 Закона 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.

Закон о защите конкуренции распространяется на отношения, которые связаны с защитой конкуренции, в том числе с предупреждением и пресечением недобросовестной конкуренции (часть 1 статьи 3 Закона о защите конкуренции).

Статьей 14.6 Закона о защите конкуренции установлен запрет на совершение хозяйствующим субъектом действий (бездействия),

способных вызвать смешение с деятельностью хозяйствующего субъекта-конкурента либо с товарами или услугами, вводимыми хозяйствующим субъектом-конкурентом в гражданский оборот на территории Российской Федерации, в том числе в соответствии с частью 1 статьи 14.6 не допускается 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.

Для квалификации совершенного деяния в качестве недобросовестной конкуренции и подтверждения его состава в действиях конкретного лица необходимо установить, что лицо, совершившее противоправное деяние, и другой хозяйствующий субъект являлись конкурентами, то есть присутствовали в одном сегменте товарного рынка; его действия противоречили законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности; совершенные действия причинили или могли причинить убытки либо нанести ущерб деловой репутации другого хозяйствующего субъекта (конкурента).

Из материалов, представленных в антимонопольный орган, следует, что заявитель ООО «Первая мемориальная компания» осуществляет свою деятельность в сфере оказания ритуальных услуг с даты государственной регистрации 26.09.2016.

Так, из выписки ЕГРЮЛ ООО «Первая мемориальная компания» следует, что основным видом деятельности общества является организация похорон и представление связанных с ними услуг (ОКВЭД 96.03). Общество осуществляет деятельность на территории Вологодской области, Свердловской, Саратовской, Псковской, Ульяновской областей, Краснодарского края.

Согласно выписке из ЕГРЮЛ ООО «Военно-мемориальный комплекс» зарегистрировано 19.01.2017, основным видом деятельности общества является организация похорон и представление связанных с ними услуг (ОКВЭД 96.03). Согласно сведениям, представленным ООО «Военно-мемориальный комплекс», общество осуществляет деятельность в

Республике Марий Эл и Республике Чувашия по оказанию ритуальных и похоронных услуг.

Таким образом, ООО «Первая мемориальная компания» и ООО «Военно-мемориальный комплекс» являются хозяйствующими-субъектами, действующими на одном рынке оказания ритуальных услуг.

В соответствии с частью 1 статьи 138 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) результатом интеллектуальной деятельности и приравненными к ним средствам индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, которым предоставляется правовая охрана (интеллектуальной собственностью), являются, в том числе товарные знаки и знаки обслуживания.

В соответствии с частью 1 статьи 1484 ГК РФ лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладатель), принадлежит исключительное право использования товарного знака в соответствии со статьей 1229 ГК РФ любым не противоречащим закону способом. Никто не вправе использовать без разрешения правообладателя сходные с его товарным знаком обозначение в отношении товаров, для индивидуализации которых товарный знак зарегистрирован.

При этом, исключительное право на товарный знак может быть осуществлено для индивидуализации товаров, работ или услуг, в отношении которых товарный знак зарегистрирован.

Использование средства индивидуализации (в том числе использование способами, предусмотренными ГК РФ), если оно осуществляется без согласия правообладателя, является незаконным и влечет ответственность, установленную ГК РФ и другими законами (часть 1 статьи 1229 ГК РФ). Под незаконным использованием товарного знака признается любое действие, нарушающее права владельца товарного знака, в том числе предложение к продаже, продажа и иное в ведение в хозяйственный оборот товара, маркированного товарным знаком.

Согласно части 3 статьи 1484 ГК РФ никто не вправе использовать без разрешения правообладателя сходные с его товарным знаком обозначения в отношении товаров, для индивидуализации которых товарный знак зарегистрирован, или однородных товаров, если в результате такого использования возникнет вероятность смешения.

АО «Военно-мемориальная компания» ранее длительное время являлось правообладателем ряда товарных знаков по свидетельствам №321541, №327451, №504688 на территории Российской Федерации при оказании ритуальных (похоронных) услуг. 24.02.2017 на основании решения АО

«Военно-мемориальная компания» №07 произведено отчуждение товарных знаков путем их вклада в уставный капитал ООО «Первая мемориальная компания» (акт о передаче товарных знаков от 24.02.2017).

ООО «Первая мемориальная компания» в настоящее время является правообладателем словесного товарного знака «военно-мемориальная компания» по свидетельству №321541 (согласно изменению к свидетельству на товарный знак, 27.04.2017 осуществлена государственная регистрация договора об отчуждении исключительного права на товарный знак в отношении всех товаров и/или услуг, право на использование товарного знака передано от ЗАО «Военно-мемориальная компания» к ООО «Первая мемориальная компания».

Также ООО «Первая мемориальная компания» является правообладателем комбинированного товарного знака по свидетельству №327451 с изображением «ВМК», вечного огня, ветви, цвет и цветовое сочетание: синий, белый. Согласно изменению к свидетельству на товарный знак, 27.04.2017 осуществлена государственная регистрация договора №РД0221732 об отчуждении исключительного права на товарный знак в отношении всех товаров и/или услуг, право на использование товарного знака передано от ЗАО «Военно-мемориальная компания» к ООО «Первая мемориальная компания».

Кроме того, ООО «Первая мемориальная компания» является правообладателем комбинированного товарного знака по свидетельству №504688 с изображением «ВМК», вечного огня, словесным обозначением «военно-мемориальная компания», георгиевской ленточки, цвет и цветовое сочетание: темно-серый, светло-серый, светло-оранжевый, оранжевый, белый. Согласно изменению к свидетельству на товарный знак, 27.04.2017 осуществлена государственная регистрация договора №РД0221732 об отчуждении исключительного права на товарный знак в отношении всех товаров и/или услуг, право на использование товарного знака передано от ЗАО «Военно-мемориальная компания» к ООО «Первая мемориальная компания»).

Товарные знаки №321541, №327451, №504688 зарегистрированы в отношении 06, 19, 20, 35, 36, 41, 42, 44, 45 классов МКТУ, в том числе услуги погребальные, бюро похоронные, изделия: надгробия, оградки, плиты надгробные, гробы и т.д.

ООО «Первая мемориальная компания» в настоящее время является управляющей компанией нескольких хозяйствующих субъектов,

оказывающих ритуальные услуги в разных регионах Российской Федерации, и использующих товарные знаки ООО «Первая мемориальная компания»: ООО «ВМК-Псков», ООО «ВМК-Мурманск», ООО «ВМК-Ульяновск», ООО «ВМК-Тамбов», ООО «ВМК-Белгород», ООО «ВМК-Урал», ООО «ВМК-Южный Урал», ООО «ВМК-Вологда», ООО «ВМК-Адыгея», ООО «ВМК-Калуга», ООО «ВМК-Тверь», ООО «ВМК-Коми» на основании заключенных договоров передачи полномочий единоличного исполнительного органа.

Кроме того, ООО «Первая мемориальная компания» также заключены лицензионные договоры с различными хозяйствующими субъектами в соответствии с которыми используются товарные знаки ООО «Первая мемориальная компания» при оказании ритуальных и похоронных услуг, а именно ООО «ВМК - Псков» (договор №ПМК-1/1518-1715 от 01.05.2017), ООО «ВМК – Северо-Запад» (договор №ПМК-3/1518-17 от 12.05.2017), ООО «ВМК -Адыгея» (договор №ПМК-1/1518-17/1 от 01.05.2017), ООО «ВМК -Калуга» (договор №ПМК-1/1518-17/3 от 01.05.2017), ООО «ВМК -Тамбов» (договор №ПМК-1/1518-17/12 от 01.05.2017), ООО «ВМК-Тверь» (договор №ПМК-1/1518-17/11 от 01.05.2017), ООО «ВМК-Ульяновск» (договор №ПМК-1/1518-17/10 от 01.05.2017), ООО «ВМК-Урал» (договор №ПМК-1/1518-17/8 от 01.05.2017), ООО «ВМК-Краснодар» (договор №ПМК-1/1518-17/7 от 01.05.2017), ООО «ВМК-Мурманск» (договор №ПМК-1/1518-17/6 от 01.05.2017), ООО «ВМК-Коми» (договор №ПМК-1/1518-17/4 от 01.05.2017), ООО «ВМК-Вологда» (договор №ПМК-1/1518-17/2 от 01.05.2017).

Также в последующем между ООО «Первая мемориальная компания» и ИП Струковым Е.А., ООО «Первая мемориальная компания» и ИП Коняхиным Р.Е. были заключены аналогичные договоры от 01.09.2017 №ПМК-2/1517-17, от 16.11.2017 №ПМК-6/1518-17 об использовании товарного знака №504688 при осуществлении деятельности. Между ООО «Первая мемориальная компания» и ООО «Пензенская ритуальная компания» заключен лицензионный договор №ПМК-2/1518-17 от 21.08.2017, в соответствии с которым лицензиат использует товарный знак №504688 при осуществлении деятельности.

Из представленных документов следует, что лица, получившие право на использование товарного знака ООО «Первая мемориальная компания» осуществляют свою деятельность на территории различных регионов РФ (Владимирская область, Липецкая область, Ульяновская область, Республика Адыгея, Краснодарский край, Свердловская область, Мурманская область, Республика Коми, Вологодской области, и иные).

ООО «Первая мемориальная компания», лица, находящиеся под управлением данного общества, а также лица, которым передано право на использование товарного знака по лицензионному договору,

используют товарные знаки №321541, №327451, №504688 и их элементы в хозяйственной деятельности, размещая изображения вечного огня и пятиконечной звезды (товарный знак по свидетельству №504688), вечного огня, пятиконечной звезды, колосса (товарный знак по свидетельству №327451), наименование «ВМК», «Военно-мемориальная компания» на транспортных средствах, на информационных стендах в местах осуществления деятельности, на вывесках, рекламных конструкциях, о чем свидетельствуют фотоизображения, представленные в материалы дела.

Кроме того, лица, находящиеся под управлением ООО «Первая мемориальная компания» используют элементы товарного знака №327451 на печатях обществ (изображения вечного огня, пятиконечной звезды, колосса, выполненные в бело-синем тонах). ООО «Первая мемориальная компания» также использует элементы товарного знака №504688 на фирменном бланке общества, в официальных письмах.

На территории Республики Марий Эл ООО «Военно-мемориальный комплекс» осуществляет деятельность с марта 2017 года.

Так, обществом заключены договоры аренды в отношении помещений по следующим адресам: г. Йошкар-Ола, ул. Больничная, 25, г. Йошкар-Ола (договор аренды от 01.03.2017 №б/н между ИП Емадаков О.А. и ООО «Военно-мемориальный комплекс»), пгт. Морки, ул.Пушкина, д.25 (договор аренды от 01.03.2017 между ИП Васильев В.Н. и ООО «Военно-мемориальный комплекс») пр-т Гагарина, д.17, г. Йошкар-Ола (договор аренды от 01.03.2017 между ИП Устюговым Н.И. и ООО «Военно-мемориальный комплекс»), г. Йошкар-Ола, ул.Машиностроителей, д.117 (склады, база) (договор аренды от 01.03.2017 №36 заключенный между ООО «Микросс» и ООО «Военно-мемориальный комплекс»). Указанные договоры фактически исполнялись сторонами, что подтверждается сведениями об оплате, актами приема-передачи по договору аренды земельного участка (в отношении земельного участка, расположенного по адресу г.Йошкар-Ола, ул.Машиностроителей, д.117).

ООО «Военно-мемориальный комплекс» утвержден прайс-лист на оказываемые услуги с марта 2017 года.

Кроме того, обществом представлены сведения об объемах оказанных услуг за 2017 год, которые свидетельствуют о том, что общество вело деятельность на территории Республики Марий Эл с апреля 2017 года. Общество в ходе рассмотрения дела подтвердило, что осуществляло деятельность по оказанию ритуальных услуг на территории Республики Марий Эл по адресу г. Йошкар-Ола, пр-т Гагарина, д.17 с марта 2017

года (протокол заседания комиссии от 21.02.2018).

ООО «Военно-мемориальный комплекс» использовало в своей деятельности словесно-графические элементы и обозначения товарных знаков №321541, №327451, №504688, правообладателем которых является ООО «Первая мемориальная компания».

Так, по адресу г. Йошкар-Ола, пр-т Гагарина, д.17 на входе в офис ООО «Военно-мемориальный комплекс» размещалась информация следующего содержания: «ВМК. 7:30-19:30 БЕЗ ВЫХОДНЫХ ОБЕД 12:00-13:00 КРУГЛОСУТОЧНЫЙ ТЕЛЕФОН 8917 710 11 66 www.vmkros.ru ЗАО «Военно-мемориальная компания» (ЗАО «ВМК»)), при этом на вывеске также использовано изображение пятиконечной звезды и вечного огня (выполненные в серо-черном-желтом цветах).

Комиссией Марийского УФАС России отклоняются доводы ООО «Военно-мемориальный комплекс» о том, что указанная вывеска была снята директором ООО «Военно-мемориальная компания» в конце апреля 2017 года и размещена вновь на время вывоза товарно-материальных ценностей АО «Военно-мемориальная компания».

Фактически из пояснений приемщиков заказов ООО «Военно-мемориальный комплекс» У**, Ш** (протокол заседания Комиссии от 13.06.2018), и представленных в материалы дела фотографий следует, что указанная вывеска является листом бумаги с клеевым слоем, что делает затруднительным демонтаж и повторный монтаж данной вывески в неизменном виде.

Из пояснений У, Ш, данных на заседании комиссии по рассмотрению дела от 13.06.2018, следует, что вывеска размещалась в период отпусков сотрудников, то есть в августе 2017 года, также в указанное время на двери размещалось расписание работы офиса в период отпусков до 31.08.2017г. и объявление о продаже котят (устные пояснения У, Ш, протокол заседания комиссии от 13.06.2018).

Также расписание, указанное на вывеске о режиме работы (7-30 до 19-30) являлось основным расписанием деятельности офиса ООО «Военно-мемориальный комплекс» (кроме периода отпусков), номер телефона, указанный в вывеске 8917 710 11 66 являлся действующим номером ООО «Военно-мемориальный комплекс» для общения с клиентами и приема заказов.

Таким образом, Комиссия Марийского УФАС России приходит к выводу о том, что ООО «Военно-мемориальный комплекс» фактически использовало вывеску «ВМК. 7:30-19:30 БЕЗ ВЫХОДНЫХ ОБЕД 12:00-13:00 КРУГЛОСУТОЧНЫЙ ТЕЛЕФОН 8917 710 11 66 www.vmkros.ru ЗАО «Военно-

мемориальная компания» (ЗАО «ВМК»)) до августа 2017 года с изображением товарного знака по свидетельству №504688, а также словесного товарного знака «Военно-мемориальная компания» по свидетельству №321541 принадлежащего ООО «Первая мемориальная компания».

Кроме того, по адресу ул.Больничная, д.25, г. Йошкар-Ола зафиксировано размещение транспортного средства государственный регистрационный знак В334ЕА/21, с нанесенными надписями «Военно-мемориальная компания», «Ритуальные услуги», изображением пятиконечной звезды и вечного огня с колоссом, являющихся элементами товарного знака №327451, выполненные в сине-белом цвете.

Так, согласно карточке учета транспортного средства, представленного ГИБДД по Республике Марий Эл транспортное средство государственный регистрационный знак В334ЕА/21 является катафалком (остекленный 8-ми местный фургон). Владелец транспортного средства является П

В ходе рассмотрения дела установлено, что П является водителем ООО «Военно-мемориальный комплекс», работает в указанной должности с 16.05.2017.

Транспортное средство государственный регистрационный знак В334ЕА/21 было приобретено в собственность на основании договора купли-продажи, заключенного между АО «Военно-мемориальная компания» и П в 2015 году.

Из представленных в материалы дела фотографий следует, что транспортное средство государственный регистрационный знак В334ЕА/21 размещалось по адресу местонахождения ООО «Военно-мемориальный комплекс» ул.Больничная, д.25, г. Йошкар-Ола.

На основании изложенного, Комиссия приходит к выводу о том, что указанное транспортное средство государственный регистрационный знак В334ЕА/21 с нанесенными на кузов изображениями и элементами товарных знаков №504688, №321541, расположенное в месте оказания услуг общества, оказывающего ритуальные услуги, привлекало внимание к деятельности ООО «Военно-мемориальный комплекс».

Также учитывая трудовые отношения, в которых состояли ООО «Военно-мемориальный комплекс» и П, Комиссия Марийского УФАС России приходит к выводу о том, что ООО «Военно-мемориальный комплекс» не могло не знать о нанесенных на транспортное средство изображениях и товарных знаках, а также могло осуществить действия по изменению (устранению) нанесенных изображений.

Кроме того, согласно пояснениям директора ООО «Военно-мемориальная комплекс» данным на заседаниях комиссии, водителю ООО «Военно-мемориальная комплекс» неоднократно давались указания об изменении (устранении) нанесенных на транспортное средство надписей и изображений товарных знаков (протоколы заседания комиссии от 13.06.2018, 16.05.2018), что подтверждает фактическую осведомленность директора ООО «Военно-мемориальный комплекс» об использовании его сотрудниками транспортного средства с нанесенными на кузов изображениями товарных знаков и бездействии ООО «Военно-мемориальный комплекс» по предотвращению данных действий.

Учитывая назначение указанного транспортного средства (катафалк), статус владельца П по отношению к ООО «Военно-мемориальный комплекс» (работник общества, водитель), размещение указанного транспортного средства в месте нахождения одного из офисов ООО «Военно-мемориальный комплекс», Марийское УФАС России приходит к выводу о том, что указанное транспортное средство привлекало внимание к оказываемым ритуальным услугам ООО «Военно-мемориальный комплекс».

Кроме того, из аудиозаписи телефонного разговора от 20.08.2017, осуществленного при звонке на телефонный номер <...> , следует, что сотрудники ООО «Военно-мемориальный комплекс» представляются как «Военно-мемориальная компания». Использование телефона, указанного на вывеске 89177101166 подтверждается письменными пояснениями ООО «Военно-мемориальный комплекс» от 10.11.2017 вх.№13682, платежными квитанциями.

Таким образом, ООО «Военно-мемориальный комплекс» использовало при осуществлении деятельности по оказанию ритуальных услуг на территории Республики Марий Эл словесные и графические элементы товарных знаков №321541, №327451, №504688, правообладателем которых является ООО «Первая мемориальная компания» в отсутствие согласия правообладателя.

Комиссией Марийского УФАС России отклоняются доводы ООО «Военно-мемориальный комплекс» о том, что фактически размещение вывесок и иных информационных материалов о деятельности «Военно-мемориальной компании» осуществлялось до окончания фактического осуществления деятельности АО «Военно-мемориальная компания» в Республике Марий Эл и в период вывоза товарно-материальных ценностей АО «Военно-мемориальная компания».

АО «Военно-мемориальная компания» приостановило осуществление

деятельности на территории Республики Марий Эл с 02.05.2017, что подтверждается приказом генерального директора ЦПР-9/1003-17 от 28.04.2017. Указанным приказом также установлены сроки для проведения организационных мероприятий (увольнение сотрудников, расторжение договоров аренды, отправка товарно-материальных ценностей), указанные мероприятия должны были осуществляться в период до 31.05.2017. Кроме того, до конца июня 2017 года осуществлялась отправка архивов филиала в Республике Марий Эл в г.Москва. Вывоз товарно-материальных ценностей сотрудниками АО «Военно-мемориальная компания» в июле-августе 2017 года не свидетельствует о ведении деятельности общества по оказанию ритуальных услуг на территории Республики Марий Эл в указанный период.

Из материалов дела следует, что фактически ООО «Военно-мемориальный комплекс» начало осуществлять деятельность по оказанию ритуальных услуг с марта 2017 года по адресам, в которых размещались вывеска и транспортное средство с использованием элементов товарных знаков ООО «Первая мемориальная компания» и в которых ранее длительное время осуществляло деятельность АО «Военно-мемориальная компания». Таким образом, сведения рекламного-информационного характера с использованием элементов товарных знаков ООО «Первая мемориальная компания» размещались в месте нахождения хозяйствующего субъекта от имени ООО «Военно-мемориальный комплекс» и в интересах общества.

Более того, директором и учредителем ООО «Военно-мемориальный комплекс» со дня его образования и на момент размещения рассматриваемых информационных материалов (вывески, информации на транспортном средстве) являлся Р, который также руководил филиалом АО «Военно-мемориальная компания» на территории Республики Марий Эл. Также часть сотрудников ООО «Военно-мемориальный комплекс» (водитель, приемщики заказов) являлись ранее сотрудниками АО «Военно-мемориальная компания».

Поэтому ООО «Военно-мемориальный комплекс» не могло не знать о недопустимости любого использования товарных знаков АО «Военно-мемориальная компания» (ООО «Первая мемориальная компания») без согласия правообладателя.

Согласно обычаям делового оборота, хозяйствующие субъекты, начиная осуществлять деятельность на товарном рынке, добросовестно конкурируя, для развития собственных деловых связей и привлечения клиентов (потребителей), не только разрабатывают свои средства индивидуализации, но и используют их для продвижения своих товаров

(работ, услуг), тем самым привлекая внимание к вновь созданному юридическому лицу и его деятельности.

В силу положений статьи 1479 ГК РФ на территории Российской Федерации действует исключительное право на товарный знак, зарегистрированный федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности, а также в других случаях, предусмотренных международным договором Российской Федерации.

Поскольку исключительное право на товарный знак действует на территории Российской Федерации, и правовая охрана товарного знака обеспечивается также на всей территории Российской Федерации, следовательно, действия по незаконному использованию товарного знака, зарегистрированным на территории Российской Федерации, могут причинить убытки другому хозяйствующему субъекту – конкуренту либо могут нанести вред его деловой репутации.

В соответствии с пунктом 41 Приказа Минэкономразвития России от 20.07.2015 №482 «Об утверждении Правил составления, подачи и рассмотрения документов, являющихся основанием для совершения юридически значимых действий по государственной регистрации товарных знаков, знаков обслуживания, коллективных знаков, требований к документам, содержащимся в заявке на государственную регистрацию товарного знака, знака обслуживания, коллективного знака, и прилагаемым к ней документам и их форм, порядка преобразования заявки на государственную регистрацию коллективного знака в заявку на государственную регистрацию товарного знака, знака обслуживания и наоборот, перечня сведений, указываемых в форме свидетельства на товарный знак (знак обслуживания), форме свидетельства на коллективный знак, формы свидетельства на товарный знак (знак обслуживания), формы свидетельства на коллективный знак» (далее – Правила) обозначение считается тождественным с другим обозначением (товарным знаком), если оно совпадает с ним во всех элементах, обозначение считается сходным до степени смешения с другим обозначением (товарным знаком), если оно ассоциируется с ним в целом, несмотря на их отдельные отличия.

При этом в [пункте 13](#) Информационного письма Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 13 декабря 2007 года № 122 «Обзор практики рассмотрения арбитражными судами дел, связанных с применением законодательства об интеллектуальной собственности» разъяснено, что вопрос о сходстве до степени смешения обозначений является вопросом факта и может быть разрешен без назначения экспертизы.

Комиссией Марийского УФАС России отклоняются доводы ООО «Военно-мемориальный комплекс» о том, что общество использовало общеизвестные обозначения, не сходные до степени смешения с товарными знаками ООО «Первая мемориальная компания».

Фактически ООО «Военно-мемориальный комплекс» использовало идентичные элементы товарных знаков, зарегистрированных по свидетельствам №321541, №327451, №504688.

Кроме того, комиссия учитывает, что длительное время с 2007 года на территории Республики Марий Эл действовал Марийский филиал ЗАО «Военно-мемориальная компания», который использовал товарные знаки по свидетельствам №321541, №327451, №504688 в своей деятельности. Деятельность ЗАО «Военно-мемориальная компания» велась в городе Йошкар-Оле по адресам ул.Гагарина, д.17 и ул.Больничная, 25, то есть по тем же адресам, по которым в настоящее время осуществляет деятельность ООО «Военно-мемориальный комплекс».

Следовательно, наименования «ВМК», «Военно-мемориальная компания», графические элементы товарных знаков №321541, №327451, №504688 являются узнаваемыми потребителями на территории Республики Марий Эл.

Использование графических и словесных обозначений товарных знаков №321541, №327451, №504688 ООО «Военно-мемориальный комплекс» может создавать у потребителей неверное впечатление о наличии связей или особых отношений между лицом, являющимся правообладателем и лицом, использующим наименования и графические изображения товарных знаков №321541, №327451, №504688.

Пунктом 7 статьи 1252 ГК РФ предусмотрено, что в случаях, когда нарушение исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации признано в установленном порядке недобросовестной конкуренцией, защита нарушенного исключительного права может осуществляться как способами, предусмотренными указанным Кодексом, так и в соответствии с антимонопольным законодательством.

Поскольку правовая защита товарного знака обеспечивается на всей территории Российской Федерации, а также учитывая факт осуществления деятельности ООО «Первая мемориальная компания», лиц, находящихся под ее управлением, а также лиц, использующих товарные знаки №321541, №327451, №504688 на основании лицензионных договоров, на территории многих субъектов Российской Федерации, многочисленные факты заключения ООО «Первая мемориальная компания» лицензионных договоров на использование данных товарных

знаков на территории нескольких регионов Российской Федерации в течение 2017 года, Марийское УФАС России приходит к выводу о том, что действия ООО «Военно-мемориальный комплекс» по использованию без разрешения правообладателя товарных знаков направлены на незаконное получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат требованиям добросовестности, разумности, могут нанести убытки как ООО «Первая мемориальная компания», так и лицам, использующим товарные знаки по свидетельствам №321541, №327451, №504688 на законных основаниях.

ООО «Первая мемориальная компания» ежемесячно получает выплаты по лицензионным договорам, заключенным хозяйствующими субъектами, действующими в различных регионах Российской Федерации. Минимальный платеж по указанным договорам составляет 20 000,00 рублей в месяц.

Таким образом, ООО «Первая мемориальная компания» может нести убытки в результате деятельности ООО «Военно-мемориальный комплекс» с использованием зарегистрированных товарных знаков без согласия правообладателя.

Также комиссией отклоняются доводы ООО «Военно-мемориальный комплекс» о том, что ООО «Первая мемориальная компания» не вправе заявлять права на использование товарных знаков по свидетельствам №321541, №327451, №504688, поскольку их отчуждение производилось с нарушениями действующего законодательства.

В соответствии со сведениями, представленными АО «Военно-мемориальная компания», сделка по передаче товарных знаков была проведена по запросу генерального директора АО «Военно-мемориальная компания» от 10.04.2017 №ЦПР-28/3008-17, при этом на совершение указанной сделки получено согласие временного управляющего (от 24.04.2017 №02/С).

Кроме того, переход прав на товарные знаки от АО «Военно-мемориальная компания» к ООО «Первая мемориальная компания» оформлен в соответствии с приложениями к свидетельствам на товарные знаки, зарегистрирован Федеральной службой по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам, не оспорен в суде, не признан недействительным.

Комиссия Марийского УФАС России, учитывая совокупность имеющихся доказательств, приходит к выводу о том, что действия ответчика ООО «Военно-мемориальный комплекс», выразившиеся в неправомерном использовании товарных знаков № 321541, № 327451, № 504688,

правообладателем которых является ООО «Первая мемориальная компания», в отсутствие согласия правообладателя, при осуществлении деятельности в сфере оказания ритуальных услуг, направлены на необоснованное получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат требованиям добросовестности, разумности, справедливости, являются актом недобросовестной конкуренции и нарушают требования части 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции.

Вместе с тем, Марийским УФАС России не установлено нарушение прав на зарегистрированные товарные знаки при размещении рекламного щита по адресу г. Йошкар-Ола, ул.Машиностроителей, д.117.

Так, по адресу г. Йошкар-Ола, ул.Машиностроителей, д.117 (склады, база) на въезде зафиксировано размещение щита со следующей информацией: «ЗАО «Военно-мемориальная компания» Марийский филиал. Ритуальные услуги. Памятники. Диспетчерский центр: 45-41-52, 89177101166 (круглосуточно), 56-62-17». На указанном щите также имеется изображение пятиконечной звезды и вечного огня с колоссом, являющихся элементами товарного знака №327451, выполненные в синем-белом цвете.

Из материалов дела следует, что между АО «Военно-мемориальная компания» и ООО «Микросс» были заключены договоры аренды земельного участка от 01.03.2017, аренды складов от 01.03.2017. Исполнение указанных договоров подтверждается представленными актами и платежными поручениями, в том числе за июль 2017 года. Акт приема-сдачи помещений подписан сторонами 31.07.2017.

Таким образом, до 31.07.2017 АО «Военно-мемориальная компания» занимало помещения по адресу г. Йошкар-Ола, ул.Машиностроителей, д.117 и размещение информационного щита о деятельности общества не противоречит обычаям делового оборота и не свидетельствует об использовании данной вывески в интересах ООО «Военно-мемориальный комплекс».

В соответствии с п.5 части 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции Комиссия при принятии решения разрешает вопрос о выдаче предписаний и об их содержании, а также о необходимости осуществления других действий, направленных на устранение и (или) предотвращение нарушения антимонопольного законодательства.

На момент принятия решения антимонопольным органом установлено, что сведения об оказании ритуальных услуг от имени «Военно-

мемориальная компания» в виде размещения элементов товарных знаков, принадлежащих ООО «Первая мемориальная компания», более не размещаются в местах осуществления деятельности ООО «Военно-мемориальный комплекс» и на транспортных средствах. Следовательно, основания для выдачи предписания ООО «Военно-мемориальный комплекс» в настоящее время отсутствуют.

На основании вышеизложенного и руководствуясь статьей 14.6, статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства,

РЕШИЛА:

Признать в действиях общества с ограниченной ответственностью «Военно-мемориальный комплекс» (ИНН 1215215745, ОГРН 1171215000220,) факт нарушения части 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившийся в неправомерном использовании товарных знаков № 321541, № 327451, № 504688, правообладателем которых является ООО «Первая мемориальная компания», при осуществлении деятельности в сфере оказания ритуальных услуг.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня принятия в Арбитражный суд Республики Марий Эл.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии