

РЕШЕНИЕ

Смоленское УФАС России

Резолютивная часть решения оглашена 4 мая 2011 г.

Решение в полном объеме изготовлено 10 мая 2011 г.

Комиссия Смоленского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе <..>, рассмотрев дело № 01/11-К по признакам нарушения индивидуальным предпринимателем ... пункта 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон «О защите конкуренции»), в присутствии представителей:
УСТАНОВИЛА:

в Управление Федеральной антимонопольной службы по Смоленской области 24.03.2011 поступило заявление ООО «Независимая Оценочная Компания» (местонахождение: 214032, г. Смоленск, ул. Лавочкина, д. 62, кв. 181), в котором указывается на признаки нарушения статьи 14 Закона «О защите конкуренции» индивидуальным предпринимателем ... (далее – Ответчик) в части незаконного использования средств индивидуализации юридического лица при размещении рекламно-информационной вывески следующего содержания: «НЕЗАВИСИМАЯ ОЦЕНОЧНАЯ КОМПАНИЯ. Оценка и экспертиза. Операции с недвижимостью. Юридические услуги. тел. 388-455, 353-077».

Из заявления следует, что полное наименование организации Заявителя: «Общество с ограниченной ответственностью «Независимая Оценочная Компания». В своей рекламно-информационной вывеске, размещаемой по адресу: г. Смоленск, ул. Нормандия-Неман, на фасаде дома № 9, индивидуальный предприниматель использует словосочетание «Независимая Оценочная Компания», которое является идентичным с наименованием организации Заявителя. По мнению Заявителя, индивидуальный предприниматель ... нарушает статью 14 Закона «О защите конкуренции», поскольку размещение вышеуказанной рекламно-информационной вывески может ввести в заблуждение потребителей, а также дезинформировать потенциальных клиентов об уровне и стоимости предоставляемых организацией Заявителя оценочных услуг. Также Заявитель считает, что указанные выше действия индивидуального предпринимателя ... могут нанести вред деловой репутации организации Заявителя, поскольку ООО «Независимая Оценочная Компания» находится на рынке оценочных услуг с января 2005 года, имеет круг постоянных клиентов, регулярно размещает рекламу в различных справочных и рекламных изданиях. На устную претензию Заявителя снять вышеуказанную рекламную вывеску, индивидуальный предприниматель ... ответил отказом. Письменная претензия ООО «Независимая Оценочная Компания» от 15.03.2011 № 15/03-01 (получена индивидуальным предпринимателем ... 16.03.2011) также осталась без ответа и рекламно-информационная вывеска с использованием словосочетания «Независимая Оценочная Компания» размещается и в настоящее время.

Определением Смоленского УФАС России от 05.04.2011 (исх. № 1032/05) дело № 01/11-К было назначено к рассмотрению на 20.04.2011 на 10 час. 00 мин.

На рассмотрении дела № 01/11-К 20.04.2011 генеральный директор ООО «Независимая Оценочная Компания» ... подтвердил доводы, изложенные в заявлении и попросил обязать индивидуального предпринимателя ... прекратить незаконное использование части фирменного наименования общества с ограниченной ответственностью «Независимая Оценочная Компания», а именно: «Независимая Оценочная Компания», которая является средством индивидуализации его юридического лица, при размещении рекламно-информационной вывески.

Представитель индивидуального предпринимателя ... на рассмотрении дела № 01/11-К не признала нарушения и пояснила следующее. Вышеуказанная рекламно-информационная вывеска размещена индивидуальным предпринимателем ... с целью доведения до потребителей информации о роде деятельности. В соответствии со статьей 1473 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ): «Фирменное наименование юридического лица должно содержать указание на его организационно-правовую форму и собственно наименование юридического лица, которое не может состоять только из слов, обозначающих род деятельности». Согласно комментариям к статье 1473 ГК РФ: «Фирменное наименование состоит из двух частей. Первая часть является обязательной, ее именуют корпусом фирменного наименования, в ней содержится указание на организационно-правовую форму юридического лица. Вторую часть фирменного наименования нередко называют условным обозначением. В этом обозначении не может быть указан только род деятельности коммерческой организации». В данном случае в рекламно-информационной вывеске расположенной по адресу: г. Смоленск, ул. Нормандия-Неман, на фасаде дома 9, не указана организационно-правая форма (обязательная часть фирменного наименования), также отсутствуют кавычки которые бы говорили о том, что «Независимая Оценочная Компания» является наименованием организации, словосочетание «Независимая Оценочная Компания», является набором слов обозначающим профиль деятельности организации. Также, используемые в тексте рекламно-информационной вывески слова: Независимая, Оценочная, Компания, обозначают следующее. Независимая – независимость оценщика регулируется статьей 16 Федерального закона от 29.07.1998 № 135-ФЗ «Об оценочной деятельности в Российской Федерации». Оценочная – оценщики (субъекты оценочной деятельности) в соответствии со статьей 4 Закона «Об оценочной деятельности в Российской Федерации». Компания – это коммерческая организация, основной целью которой является осуществление экономической деятельности (производственной, торговой, посреднической, финансовой, страховой или иной). Компании имеют статус юридического лица. Компании могут включать в себя предприятия (заводы, фабрики, шахты, торговые центры и т.п.). Таким образом, все вышеперечисленные определения может отнести к себе любая оценочная компания на территории Российской Федерации. Если ООО «Независимая оценочная компания» утверждает, что имеет исключительное право на использование данного словосочетания, оно должно представить свидетельство о регистрации товарного знака.

Смоленским УФАС России, в ходе анализа материалов, представленных ООО «Независимая Оценочная Компания» и индивидуальным предпринимателем ..., было установлено следующее.

Изготовление вышеуказанной рекламно-информационной конструкции, осуществлялось на основании договора на изготовление продукции № 11-04-Б-38

пр от 24.02.2011, заключенного между индивидуальным предпринимателем ... (Исполнитель) и ООО «Аналитический центр оценки и консалтинга» (Заказчик). Согласно пункту 1.1. указанного договора: Заказчик поручает, а Исполнитель обязуется выполнить работы по ремонту вывески (далее – «Рекламная продукция»). В соответствии с пунктом 2.1. и 2.1.1. договора: «Исполнитель обязуется изготовить Рекламную продукцию, указанную в п. 1.1. Договора, в соответствии с утвержденным Заказчиком эскизом».

Комиссия Смоленского УФАС России, рассмотрев имеющиеся материалы дела № 01/11-К, выслушав Заявителя и представителей Ответчика, пришла к выводу, что для полного, объективного и всестороннего рассмотрения дела необходимо получение дополнительных доказательств по делу и привлечения к участию в деле ООО «Аналитический центр оценки и консалтинга».

Определением Смоленского УФАС России от 20.04.2011 (исх. № 1250/05) рассмотрение дела № 01/11-К было отложено и назначено к рассмотрению на 04.05.2011 на 12час. 00мин.

На рассмотрении дела № 01/11-К 04.05.2011 представитель ООО «Аналитический центр оценки и консалтинга» ... пояснила, что рекламно-информационная вывеска: «НЕЗАВИСИМАЯ ОЦЕНОЧНАЯ КОМПАНИЯ. Оценка и экспертиза. Операции с недвижимостью. Юридические услуги. тел. 388-455, 353-077», размещаемая по адресу: г. Смоленск, ул. Нормандия-Неман, на фасаде дома № 9, была изготовлена по просьбе индивидуального предпринимателя ... и принадлежит ему. В настоящее время нарушения законодательства устранены, о чем свидетельствуют представленные 27.04.2011 индивидуальным предпринимателем ... фотографии размещаемой вывески в настоящее время.

Генеральный директор ООО «Аналитический центр оценки и консалтинга» ... подтвердил, что вывеска была изготовлена по заказу индивидуального предпринимателя ...

Комиссия Смоленского УФАС России, рассмотрев все материалы, представленные Заявителем и Ответчиком, и выслушав пояснение сторон, установила следующее.

ООО «Независимая Оценочная Компания», согласно выписке из ЕГРЮЛ от 01.04.2011, создано 29.12.2004 (местонахождение: г. Смоленск, ул. Городнянского, д. 2, кв. 47). Деятельность с 2005 года по сентябрь 2009 года осуществляло по адресу: г. Смоленск, ул. К.Маркса, дом 14; с октября 2009 года по сентябрь 2010 года - по адресу: г. Смоленск, ул. Октябрьской революции, дом 13; с октября 2010 года по настоящее время - по адресу: г. Смоленск, ул. Лавочкина, д. 62, кв. 181.

Индивидуальный предприниматель ..., на основании выписки из ЕГРИП от 08.12.2010 зарегистрирован в качестве индивидуального предпринимателя 19.07.2005.

Деятельность осуществляет по адресу: г. Смоленск, ул. Нормандия-Неман, д. 9. Заявитель, согласно выписке из ЕГРЮЛ от 01.04.2011, осуществляет следующую экономическую деятельность: основной вид деятельности – предоставление посреднических услуг, связанных с недвижимым имуществом (код ОКВЭД 70.3); дополнительные виды деятельности – вспомогательная деятельность в сфере страхования и негосударственного пенсионного обеспечения (код ОКВЭД 67.2).

Ответчик, на основании выписки из ЕГРИП от 08.12.2010, осуществляет следующую экономическую деятельность: основной вид деятельности – предоставление посреднических услуг при оценке недвижимого имущества (код ОКВЭД 70.31.2); дополнительные виды деятельности – деятельность специалистов по оценке

страхового риска и убытков (код ОКВЭД 67.20.2).

Таким образом, Заявитель начал осуществлять свою деятельность с декабря 2004 года, т.е. раньше, чем Ответчик, который начал свою деятельность с июля 2005 года, причем на том же товарном рынке, что и Заявитель, но только позже.

Рекламно-информационная вывеска Заявителя размещается по адресу его деятельности: г. Смоленск, ул. Лавочкина, д. 62, кв. 181. Кроме того, ООО «Независимая Оценочная Компания» размещает рекламу в газете «Моя реклама.Смоленск», в которой содержится часть его фирменного наименования: ««Независимая Оценочная Компания», виды деятельности, телефоны, но не указан адрес его деятельности.

Рекламно-информационная вывеска Ответчика размещается по адресу: г. Смоленск, ул. Нормандия-Неман, д. 9. Изготовление вышеуказанной рекламно-информационной конструкции, осуществлялось на основании договора на изготовление продукции № 11-04-Б-38 пр от 24.02.2011, заключенного между индивидуальным предпринимателем ... (Исполнитель) и ООО «Аналитический центр оценки и консалтинга» (Заказчик). Согласно пункту 1.1. указанного договора: Заказчик поручает, а Исполнитель обязуется выполнить работы по ремонту вывески (далее – «Рекламная продукция»). В соответствии с пунктом 2.1. и 2.1.1. договора: «Исполнитель обязуется изготовить Рекламную продукцию, указанную в п. 1.1. Договора, в соответствии с утвержденным Заказчиком эскизом».

Согласно пункту 1 представленного 27.04.2011 дополнительного соглашения от 20.09.2010 к договору аренды нежилого помещения от 01.05.2010, заключенного между индивидуальным предпринимателем ... (Арендодатель) и ООО «Аналитический центр оценки и консалтинга» (Арендатор): «В период действия договора аренды нежилого помещения Арендатор с предварительного согласия Арендодателя имеет право производить ремонт и улучшения нежилого помещения, ремонт фасада нежилого помещения, размещение рекламно-информационной вывески. Все произведенные Арендатором улучшения арендованного имущества, отделимые и неотделимые являются собственностью Арендодателя».

На рассмотрении дела представитель Ответчика и генеральный директор ООО «Аналитический центр оценки и консалтинга» подтвердили, что заказчиком указанной выше рекламно-информационной вывески является индивидуальный предприниматель В соответствии с представленными 27.04.2011 в Смоленское УФАС России индивидуальным предпринимателем ... материалами, телефоны, указанные в рекламно-информационной вывеске, а именно: «38-84-55, 35-30-77» принадлежат индивидуальному предпринимателю Помещение, в котором осуществляет свою деятельность индивидуальный предприниматель ... по адресу: г.Смоленск, ул. Нормандия-Неман, д. 9, принадлежит индивидуальному предпринимателю ... на праве собственности (свидетельство о государственной регистрации права от 04.12.2008 67-АБ № 344623). Учитывая изложенное, индивидуальный предприниматель ... является рекламодателем и заказчиком рекламно-информационной вывески, размещаемой по адресу: г. Смоленск, ул. Нормандия-Неман, на фасаде дома № 9.

Таким образом, учитывая тот факт, что ООО «Независимая Оценочная Компания» осуществляет деятельность с 2004 года по различным адресам в городе Смоленске и размещает рекламу в средствах массовой информации, которая направлена на привлечение внимания к неопределенному кругу лиц, потребители услуг оценочной деятельности, видя рекламно-информационную вывеску

индивидуального предпринимателя ..., в которой содержится словосочетание «Независимая Оценочная Компания», могут тем самым ввестись в заблуждение, поскольку данное словосочетание использует до степени смешения часть фирменного наименования Заявителя - ООО «Независимая Оценочная Компания», а именно: «Независимая Оценочная Компания», что делает название двух организаций идентичными, и потребители услуг вместо ООО «Независимая Оценочная Компания» могут воспользоваться услугами индивидуального предпринимателя ...

Согласно части 1 статьи 1474 ГК РФ: «Юридическому лицу принадлежит исключительное право использования своего фирменного наименования в качестве средства индивидуализации любым не противоречащим закону способом (исключительное право на фирменное наименование), в том числе путем его указания на вывесках, бланках, в счетах и иной документации, в объявлениях и рекламе, на товарах или их упаковках. Сокращенные фирменные наименования, а также фирменные наименования на языках народов Российской Федерации и иностранных языках защищаются исключительным правом на фирменное наименование при условии их включения в единый государственный реестр юридических лиц».

В соответствии с частью 2 статьи 1474 ГК РФ: «Распоряжение исключительным правом на фирменное наименование (в том числе путем его отчуждения или предоставления другому лицу права использования фирменного наименования) не допускается».

На основании части 3 статьи 1474 ГК РФ: «Не допускается использование юридическим лицом фирменного наименования, тождественного фирменному наименованию другого юридического лица или сходного с ним до степени смешения, если указанные юридические лица осуществляют аналогичную деятельность и фирменное наименование второго юридического лица было включено в единый государственный реестр юридических лиц ранее, чем фирменное наименование первого юридического лица».

Согласно пункту 9 статьи 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».

Таким образом, все признаки недобросовестной конкуренции, указанные в пункте 9 статьи 4 Закона «О защите конкуренции», присутствуют в действиях Ответчика:

направленность на получение преимущества при осуществлении предпринимательской деятельности над конкурентом выразилась в том, что Ответчик, осуществляя свою деятельность на идентичном товарном рынке, используя в рекламно-информационной вывеске словосочетание «Независимая Оценочная Компания», которое до степени смешения сходно с частью фирменного наименования Заявителя (ООО «Независимая Оценочная Компания»), а именно: «Независимая Оценочная Компания», получил возможность использования положительного наработанного имиджа Заявителя, и тем самым снизил издержки на продвижение своих услуг;

противоречие действующему законодательству, а именно части 2 статьи 1474 ГК РФ, устанавливающей запрет на распоряжение исключительным правом на

фирменное наименование (в том числе путем его отчуждения или предоставления другому лицу права использования фирменного наименования), а также части 3 статьи 1474 ГК РФ, устанавливающей запрет на использование юридическим лицом фирменного наименования, тождественного фирменному наименованию другого юридического лица или сходного с ним до степени смешения, если указанные юридические лица осуществляют аналогичную деятельность и фирменное наименование второго юридического лица было включено в единый государственный реестр юридических лиц ранее, чем фирменное наименование первого юридического лица;

способность причинения убытков конкуренту выразилось в том, что Заявитель, вследствие того, что Ответчик в одном и том же населенном пункте предоставлял и предоставляет идентичные посреднические услуги по оценке недвижимого имущества, лишает Заявителя возможности эффективно предоставлять свои услуги, так как данные действия Ответчика не позволили Заявителю получить то, на что он был вправе рассчитывать при обычных условиях предоставления указанных услуг.

Учитывая вышеизложенное Комиссия Смоленского УФАС России усматривает в действиях индивидуального предпринимателя ... нарушения пункта 4 части 1 статьи 14 Закона «О защите конкуренции» в части незаконного использования части фирменного наименования общества с ограниченной ответственностью «Независимая Оценочная Компания», а именно: «Независимая Оценочная Компания», которая является средством индивидуализации юридического лица, при размещении рекламно-информационной вывески по адресу: г.Смоленск, ул.Нормандия-Неман, дом 9.

Согласно письму индивидуального предпринимателя ... от 27.04.2011 и представленным фотографиям, нарушения пункта 4 части 1 статьи 14 Закона «О защите конкуренции» в тексте рекламно-информационной вывески устранены 27.04.2011, т.е. до начала рассмотрения дела № 01/11-К по существу.

Руководствуясь статьёй 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Закона «О защите конкуренции», Комиссия Смоленского УФАС России

РЕШИЛА:

1. Признать действия индивидуального предпринимателя ... нарушившими требования пункта 4 части 1 статьи 14 Закона «О защите конкуренции» в части незаконного использования части фирменного наименования общества с ограниченной ответственностью «Независимая Оценочная Компания», а именно: «Независимая Оценочная Компания», которая является средством индивидуализации юридического лица, при размещении рекламно-информационной вывески по адресу: г.Смоленск, ул.Нормандия-Неман, дом 9.

2. Не выдавать индивидуальному предпринимателю ... предписание о прекращении антимонопольного законодательства, в связи с добровольным устранением нарушения до рассмотрения дела № 01/11-К по существу.

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

