

**Управление Федеральной антимонопольной службы
по Республике Коми**

Определение

**о назначении дела № 011/01/14.6-261/2021 о нарушении
антимонопольного законодательства к рассмотрению**

21 апреля 2021 года

№ 03-07/2820

г. Сыктывкар

ИП <...>

ИП <...>

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы

по Республике Коми (далее – Коми УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства на основании Приказа Коми УФАС России от 16.04.2021 № 37 о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения индивидуальным предпринимателем <...>, ОГРНИП <...>, ИНН <...>, адрес места жительства: <...> (далее – ИП <...>) требований пункта 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в связи с незаконным использованием коммерческого обозначения «Стикс», сходного до степени смешения с коммерческим обозначением, используемым индивидуальным предпринимателем <...> (далее – ИП <...>), путём размещения указанного обозначения в рекламе, на вывесках, фирменном бланке, договорах, кассовых чеках, а также в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», руководствуясь частью 13 статьи 44 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

Настоящее дело возбуждено Приказом Коми УФАС России от 16.04.2021 № 37 по признакам нарушения ИП <...> пункта 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Основанием для возбуждения дела послужило заявление ИП <...> от 15.01.2021 (вх. № 167 от 18.01.2021).

В результате анализа заявления и материалов, собранных Коми УФАС России, соответствующей нормативно-правовой базы установлено следующее.

1. ИП <...> зарегистрирована в качестве индивидуального предпринимателя 16.02.2017. Как указывает ИП <...>, с момента регистрации по настоящее время она осуществляет коммерческую деятельность по организации похорон, предоставляет связанные с ними услуги, осуществляет розничную торговлю похоронными принадлежностями под коммерческим обозначением «Стикс».

Для осуществления деятельности в 2017 г. ИП <...> были арендованы помещения, расположенные по следующим адресам:

- <...>;

- <...>;

- <...>.

Все указанные помещения использовались на основании договоров аренды, заключенных между ИП <...> (<...>, <...>) и <...> (далее – <...>). С 2019 г. от имени <...> на основании доверенности действовала <...>.

В материалах дела имеются копии договоров аренды недвижимого имущества № 1 от 01.11.2017, № 1/2019 от 01.01.2019, а также копии актов приема-передачи к указанным договорам.

ИП <...> указывает, что по всем вышеуказанным адресам ею были установлены вывески с режимом работы, на которых размещалось коммерческое обозначение «Стикс», используемое ИП <...> для индивидуализации своих услуг.

ИП <...> поясняет, что коммерческое обозначение «Стикс» используется ею на вывесках, на автомобилях, арендуемых ею для осуществления предпринимательской деятельности, на визитках, в сети Интернет на сайте <...>, а также на странице в социальной сети «ВКонтакте» <...>.

Как указывает ИП <...>, графическое изображение коммерческого обозначения «Стикс» используется ею в различных вариациях.

В подтверждение факта использования ИП <...> обозначения «Стикс» в материалы дела представлены:

- договор № 853 на оказание охранных услуг с помощью пульта централизованного наблюдения от 01.11.2018; в приложении № 1 к договору указан объект охраны – Салон ритуальных услуг «Стикс», расположенный по адресу: <...>;
- договор № 98 от 26.10.2018 на изготовление рекламных материалов для Салона ритуальных услуг «Стикс»;
- договор № 133 от 02.09.2019 на поклейку рекламной информации на автотранспорт для Салона ритуальных услуг «Стикс» (фотографии автомобилей приложены);
- карточка регистрации контрольно-кассовой техники № 0002 3440 0401 1800, в которой местом установки контрольно-кассовой техники указан Салон ритуальных услуг «Стикс»;
- визитки с указанием адреса: <...>;
- фотографии вывесок.

ИП <...> поясняет, что разработка коммерческого обозначения «Стикс» была начата ею и <...>, который на тот момент являлся её работодателем. Однако доказательств разработки не сохранилось. ИП <...> указывает, что салон ритуальных услуг был основан в 2008 г., деятельность в нём осуществлялась от имени ООО «ГИС», <...> которого являлся <...>

ИП <...> в письменных пояснениях указывает, что создателем коммерческого обозначения Салон ритуальных услуг «Стикс» является <...>, который в конце 2008 г. на базе своего юридического лица ООО «ГИС», основным видом деятельности которого являлось строительство, создал обособленное подразделение «Ритуальные услуги «Стикс».

<...> в письменных пояснениях указал, что ориентировочно в конце 2008 г. – начале 2009 г. на базе своего предприятия ООО «ГИС», в котором <...> являлся <...> и исполнял обязанности <...>, он открыл подразделение «Ритуальные услуги» с наименованием «Стикс».

На основании договора купли-продажи имущества № 1 от 30.01.2009 <...> приобрёл в собственность нежилые помещения, расположенные по адресу: <...>.

В материалах дела имеется копия договора аренды недвижимого имущества, заключённого 24.03.2009 между ООО «ГИС» (арендатор) и <...> (арендодатель). Согласно указанному договору ООО «ГИС» арендовало помещение по адресу: <...> для использования в качестве магазина на срок до 24.03.2010.

Также в материалы дела представлена копия договора аренды недвижимого имущества № 1-2016, заключённого 01.01.2016 между ООО «СтройПромСервис» (арендатор) и ИП <...> (арендодатель). Согласно указанному договору ООО «СтройПромСервис» арендовало помещение по адресу: <...> для осуществления коммерческой деятельности на срок до 30.11.2016.

Из приказа ООО «СтройПромСервис» № 1 от 31.10.2017 о проведении инвентаризации (ревизии) следует, что магазин «Стикс» являлся структурным подразделением Общества.

28.09.2017 <...> и ООО «СтройПромСервис» заключили соглашение о расторжении с 01.11.2017 договора аренды указанного помещения.

В материалы дела представлены также копии следующих документов: прејскуранта на платные ритуальные услуги салона «Стикс», утверждённого <...> ООО «ГИС» <...> 29.12.2008; трудовой книжки <...>; свидетельства о государственной регистрации права собственности; соглашения о расторжении договора аренды недвижимого имущества; акта приема-передачи недвижимого имущества по договору аренды.

ИП <...> представлены фотографии от 05.07.2017 и 06.07.2017, на которых зафиксирован автомобиль и рекламный баннер салона ритуальных услуг «Стикс».

01.11.2017 <...> заключил договор аренды недвижимого имущества с ИП <...>, передав ей во временное пользование помещение, расположенное по

адресу: <...>.

19.02.2018 <...> подал заявление в Ростелеком о переводе абонентского номера <...>, установленного по адресу: <...>, на ИП <...> в связи с заключением 01.11.2017 между сторонами договора аренды. Из справки Ростелекома следует, что указанный абонентский номер был зарегистрирован на ИП <...> с 30.06.2011 по 01.03.2018.

В материалы заявлений представлена копия трудовой книжки <...> (прежние фамилии – <...>, <...>), из записей которой следует, что:

- в период с <...> по <...> работала в должности <...> в ООО «ГИС»;
- в период с <...> по <...> работала в должности <...> у ИП <...>;
- в период с <...> по <...> работала в должности <...> у ИП <...>;
- в период с <...> по <...> работала в должности <...> в ООО «СтройПромСервис».

Также в материалы дела представлены копии страниц книги жалоб и предложений салона ритуальных услуг «Стикс» с отзывами о работе сотрудников салона «Стикс», в том числе <...> (записи от 27.04.2009, 19.08.2009, 24.08.2009, 24.02.2010, 02.02.2012, 09.02.2012, 11.01.2015, 13.01.2015).

ИП <...> представлено письменное пояснение <...> от 05.02.2021, из которого следует, что с <...> работала в салоне ритуальных услуг «Стикс» на должности <...> и её заменяющей напарницей была <...>. К пояснению приложена копия трудовой книжки <...> с записью о работе в ООО «ГИС» с <...> по <...>.

В материалах дела имеются скриншоты Интернет-страниц, из содержания которых следует, что в декабре 2013 г. в г. Сосногорске имелся салон ритуальных услуг «Стикс».

Также ИП <...> поясняет, что в <...> на <...> было заведено уголовное дело, он был взят под стражу, в настоящее время доверенным лицом <...> на основании доверенности является <...>. ИП <...> представлена копия протокола допроса свидетеля от 31.07.2017, из которого следует, что допрашиваемая в качестве свидетеля по уголовному делу <...> работает <...> в ООО «СтройПромСервис», ранее она была трудоустроена у ИП <...>, при этом в период с <...> по <...> она работала в салоне ритуальных услуг «Стикс».

Как указывает ИП <...>, на протяжении всего времени её предпринимательской деятельности <...> оказывала ей услуги по бухгалтерскому обслуживанию бизнеса. Из заявления следует, что между ИП <...> и <...> сложились доверительные отношения, <...> имела доступ ко всем документам, касающимся предпринимательской деятельности заявителя.

Далее, как указывает ИП <...>, в октябре 2020 г. взаимоотношения между ею и <...> испортились; 10.11.2020 ИП <...> отменила нотариально удостоверенную доверенность, выданную на имя <...> для ведения бухгалтерии.

11.11.2020 от ИП <...> на имя ИП <...> пришло уведомление об истечении 01.12.2019 срока договора аренды № 1/2019 от 01.01.2019 и о необходимости вернуть арендуемое имущество в трехдневный срок; требование ИП <...> было исполнено в срок.

После чего для осуществления предпринимательской деятельности ИП <...> арендовала помещение, расположенное по адресу: <...>. Все вывески, размещавшиеся по адресам арендуемых у <...> помещений, были ею демонтированы и после внесения корректировок установлены по новому адресу. В материалы дела представлена копия договора аренды недвижимого имущества (строения/его части), находящегося в собственности ОАО «РЖД», № ЦРИ/04/А/3888/20/002472 от 18.12.2020, а также копия акта приема-передачи недвижимого имущества по указанному договору.

ИП <...> указывает, что ИП <...> в настоящее время осуществляет предпринимательскую деятельность в помещениях, ранее арендуемых ИП <...>. На них установлены новые вывески с обозначением «Стикс».

ИП <...> поясняет, что заключённый с ИП <...> договор аренды заканчивался, а заключать новый договор ИП <...> не захотела, поэтому ИП <...> приняла решение вести деятельность салона ритуальных услуг «Стикс» по адресу <...> от своего имени.

ИП <...> представлены выписки из ЕГРН, из которых следует, что <...> приобретены в собственность на основании договоров купли-продажи от 22.07.2019 и от 12.08.2019 нежилые помещения, расположенные в г. Сосногорске по следующим адресам: <...>; <...> (Дом ритуальных услуг).

На основании договора купли-продажи имущества, заключённого 22.07.2019 между <...> (продавец) и ИП <...> (покупатель), ИП <...> приобрела в собственность имущество: бывшие в употреблении офисную мебель, торговое оборудование, оборудование для видеонаблюдения, рекламные вывески «Салон ритуальных услуг «Стикс» (на <...> и на <...>).

ИП <...> полагает, что данная сделка подразумевает передачу права владения брендом – салон ритуальных услуг «Стикс». Вместе с тем, из договора следует лишь передача в собственность ИП <...> имущества, в договоре не идёт речи о передаче прав на коммерческое обозначение.

ИП <...> указывает, что 16.08.2019 ею в помещении по адресу: <...> была установлена контрольно-кассовая техника (карточка регистрации приложена), и с этого времени началось ведение предпринимательской деятельности ИП <...> под коммерческим обозначением Салон ритуальных

услуг «Стикс». В то же время, как указывает ИП <...>, ИП <...> продолжала вести предпринимательскую деятельность по адресу: <...> под коммерческим обозначением «Стикс».

Вместе с тем, в другом письменном пояснении ИП <...> указывает, что дата начала использования ею коммерческого обозначения «Стикс» – 22.07.2019, на основании договора купли-продажи торгового оборудования, рекламных вывесок и иного имущества, принадлежавшего <...>.

ИП <...> указывает, что <...> зарегистрирована в качестве ИП в августе 2019 г., однако фактически свою деятельность с использованием рассматриваемого коммерческого обозначения она начала только после расторжения договора аренды с ИП <...> в ноябре-декабре 2020 г.

ИП <...> подала в Федеральную службу по интеллектуальной собственности (Роспатент) заявку на государственную регистрацию в качестве товарного знака комбинированного обозначения со словесным элементом «СТИКС» (заявка № <...> от <...>). Согласно заявке регистрация испрашивается в отношении услуг 45 класса МКТУ: бюро похоронные; проведение ритуальных церемоний.

ИП <...> также обратилась в Роспатент с заявкой на государственную регистрацию в качестве товарного знака словесного обозначения «СТИКС» (заявка № <...> от <...>). Согласно заявке регистрация испрашивается в отношении услуг 35, 45 классов МКТУ: продажа розничная похоронных принадлежностей; бальзамирование; бюро похоронные; проведение ритуальных церемоний; услуги погребальные.

ИП <...> полагает, что использование ИП <...> заявленного обозначения может вводить потребителя в заблуждение, так как оба предприятия находятся на территории одного города и оказывают аналогичные услуги, а обозначение «Стикс» в течение длительного периода времени используется ИП <...> в качестве коммерческого обозначения и ассоциируется у потенциальных клиентов с салоном ритуальных услуг заявителя.

ИП <...> указывает, что обозначение «Стикс» она ввела на рынок в 2017 г., задолго до регистрации <...> в качестве индивидуального предпринимателя. Также ИП <...> указывает, что ею были осуществлены значительные финансовые вложения в развитие и продвижение данного бренда.

По мнению ИП <...>, в результате действий ИП <...> по использованию коммерческого обозначения «Стикс» ИП <...> причинены крупные убытки, её доход значительно снизился. В подтверждение ИП <...> представила сведения о выручке за 2018 – 2020 гг. и за три месяца 2021 г.

Также ИП <...> полагает, что в результате действий ИП <...> возможно причинение ущерба её деловой репутации. ИП <...> считает, что ИП <...> намеренно пользуется узнаваемостью обозначения «Стикс», его

положительной репутацией и в результате своих действий получает значительное преимущество, поскольку данное обозначение в течение длительного времени активно использовалось и продвигалось ИП <...>.

2 . Согласно ч. 1 ст. 1538 ГК РФ юридические лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность (в том числе некоммерческие организации, которым право на осуществление такой деятельности предоставлено в соответствии с законом их учредительными документами), а также индивидуальные предприниматели могут использовать для индивидуализации принадлежащих им торговых, промышленных и других предприятий (статья 132) коммерческие обозначения, не являющиеся фирменными наименованиями и не подлежащие обязательному включению в учредительные документы и единый государственный реестр юридических лиц.

Из материалов дела усматривается, что в настоящее время ИП <...> и ИП <...> используют обозначение «Стикс» в качестве коммерческого обозначения.

В соответствии с ч. 2 ст. 1539 ГК РФ не допускается использование коммерческого обозначения, способного ввести в заблуждение относительно принадлежности предприятия определенному лицу, в частности обозначения, сходного до степени смешения с фирменным наименованием, товарным знаком или защищенным исключительным правом коммерческим обозначением, принадлежащим другому лицу, у которого соответствующее исключительное право возникло ранее.

Пунктом 6 статьи 1252 ГК РФ установлено, что если различные средства индивидуализации (фирменное наименование, товарный знак, знак обслуживания, коммерческое обозначение) оказываются тождественными или сходными до степени смешения и в результате такого тождества или сходства могут быть введены в заблуждение потребители и (или) контрагенты, преимущество имеет средство индивидуализации, исключительное право на которое возникло ранее, либо в случаях установления конвенционного или выставочного приоритета средство индивидуализации, которое имеет более ранний приоритет. Владелец такого исключительного права в порядке, установленном настоящим Кодексом, может требовать признания недействительным предоставления правовой охраны товарному знаку, знаку обслуживания, признания недействительным патента на промышленный образец либо полного или частичного запрета использования фирменного наименования или коммерческого обозначения. Для целей настоящего пункта под частичным запретом использования в отношении коммерческого обозначения понимается запрет его использования в пределах определенной территории и (или) в определенных видах деятельности.

Относительно сходства рассматриваемых обозначений до степени смешения установлено следующее.

В пункте 13 Информационного письма Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 13.12.2007 № 122 «Обзор практики рассмотрения арбитражными судами дел, связанных с применением законодательства об интеллектуальной собственности» указано, что вопрос о сходстве до степени смешения обозначений является вопросом факта; вопрос о сходстве до степени смешения двух словесных обозначений, применяемых на товарах истца и ответчика, может быть разрешен судом с позиции рядового потребителя и специальных знаний не требует.

Применяя по аналогии позицию Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, изложенную в п. 13 Информационного письма от 13.12.2007 № 122, оценив коммерческие обозначения ИП <...> и ИП <...> с позиции рядового потребителя, можно прийти к следующим выводам.

Рассматриваемые обозначения не являются полностью тождественными, однако имеет место полное смысловое и фонетическое совпадение. Графическое изображение указанных обозначений различно (разные размеры букв, стиль написания). Цвет фона совпадает – чёрный. Цвет текста и изображения частично совпадает: у ИП <...> – жёлтый, у ИП <...> – жёлтый и золотистый. В связи с чем, усматривается сходство рассматриваемых обозначений до степени смешения.

Кроме того, подтверждением сходства рассматриваемых обозначений является представленное ИП <...> в материалы дела уведомление ФИПС от 22.03.2021 о результатах проверки соответствия заявленного обозначения требованиям законодательства. В указанном уведомлении содержатся выводы о том, что обозначение «Стикс», заявленное ИП <...> на регистрацию в качестве знака обслуживания, сходно до степени смешения с обозначением «СТИКС», заявленным ранее на государственную регистрацию в качестве товарного знака на имя <...>. В связи с чем, ФИПС указал, что заявленное ИП <...> обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака / знака обслуживания для всех заявленных услуг.

ИП <...> в письменных пояснениях указала, что данное уведомление ФИПС будет ею оспорено, а в отношении заявки, поданной <...>, ею направлено обращение в ФИПС о несоответствии заявленного обозначения требованиям законодательства.

В силу ч. 4 ст. 1539 ГК РФ исключительное право на коммерческое обозначение может перейти к другому лицу (в том числе по договору, в порядке универсального правопреемства и по иным основаниям, установленным законом) только в составе предприятия, для индивидуализации которого такое обозначение используется. Если коммерческое обозначение используется правообладателем для индивидуализации нескольких предприятий, переход к другому лицу исключительного права на коммерческое обозначение в составе одного из

предприятий лишает правообладателя права использования этого коммерческого обозначения для индивидуализации остальных его предприятий.

В соответствии со ст. 132 ГК РФ предприятием как объектом прав признается имущественный комплекс, используемый для осуществления предпринимательской деятельности. Предприятие в целом как имущественный комплекс признается недвижимостью. Предприятие в целом или его часть могут быть объектом купли-продажи, залога, аренды и других сделок, связанных с установлением, изменением и прекращением вещных прав. В состав предприятия как имущественного комплекса входят все виды имущества, предназначенные для его деятельности, включая земельные участки, здания, сооружения, оборудование, инвентарь, сырье, продукцию, права требования, долги, а также права на обозначения, индивидуализирующие предприятие, его продукцию, работы и услуги (коммерческое обозначение, товарные знаки, знаки обслуживания), и другие исключительные права, если иное не предусмотрено законом или договором.

Согласно ч. 5 ст. 1539 ГК РФ правообладатель может предоставить другому лицу право использования своего коммерческого обозначения в порядке и на условиях, которые предусмотрены договором аренды предприятия (статья 656) или договором коммерческой концессии (статья 1027).

В силу ст. 1540 ГК РФ на территории Российской Федерации действует исключительное право на коммерческое обозначение, используемое для индивидуализации предприятия, находящегося на территории Российской Федерации. Исключительное право на коммерческое обозначение прекращается, если правообладатель не использует его непрерывно в течение года.

В пункте 177 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23.04.2019 № 10 «О применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации» указано, что по смыслу статьи 1538 ГК РФ в качестве коммерческих обозначений подлежат охране как словесные, так и изобразительные или комбинированные обозначения. Исключительное право использования коммерческого обозначения на основании пункта 1 статьи 1539 ГК РФ принадлежит правообладателю, если такое обозначение обладает достаточными различительными признаками и его употребление правообладателем для индивидуализации своего предприятия является известным в пределах определенной территории. В связи с этим право на коммерческое обозначение не возникает ранее момента начала фактического использования такого обозначения для индивидуализации предприятия (например, магазина, ресторана и так далее). Право на коммерческое обозначение охраняется при условии, что употребление обозначения правообладателем для индивидуализации своего предприятия является известным в пределах определенной территории после 31 декабря

2007 года (независимо от того, когда употребление обозначения началось).

В пункте 178 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23.04.2019 № 10 «О применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации» разъяснено, что по смыслу пункта 2 статьи 1540 ГК РФ исключительное право на коммерческое обозначение прекращается автоматически, если правообладатель не использует это обозначение непрерывно в течение года. Бремя доказывания использования коммерческого обозначения лежит на правообладателе.

Таким образом, для определения факта возникновения исключительного права на коммерческое обозначение необходимо установить, используется ли оно конкретным лицом для индивидуализации конкретного предприятия, с какого момента такое использование началось, и продолжается ли его использование. Кроме того, следует установить, обладает ли коммерческое обозначение достаточными различительными признаками и имеются ли соответствующие доказательства приобретения известности коммерческим обозначением на определенной территории. При этом должна быть установлена вся совокупность вышеназванных условий. В случае недоказанности наличия хотя бы одного из этих условий исключительное право на коммерческое обозначение не может считаться возникшим.

Из материалов дела усматривается, что салон ритуальных услуг «Стикс» непрерывно функционировал в г. Сосногорске с 2008 г. При этом деятельность в данном салоне велась различными хозяйствующими субъектами:

- с 2008 г. по апрель 2011 г. – ООО «ГИС»,
- с мая 2011 г. по январь 2016 г. – ИП <...>,
- с февраля 2016 г. по октябрь 2017 г. – ООО «СтройПромСервис»,
- с ноября 2017 г. – ИП <...> (<...>) <...>.

ИП <...> полагает, что при заключении ею с <...> договоров аренды в состав передаваемого в пользование имущества входило, в том числе исключительное право на коммерческое обозначение «Стикс». Однако подтверждающих документов ИП <...> представить не может, так как письменно данное не оформлялось. ИП <...> указывает, что тот факт, что в её адрес от <...> никогда не поступало претензий относительно использования коммерческого обозначения «Стикс», подтверждает тот факт, что ИП <...> разрабатывала и развивала данный бренд совместно с <...>; указанные в заявлении ИП <...> факты о трудовой деятельности <...> в компаниях, напрямую связанных с <...>, также подтверждают причастность <...> к созданию и развитию бренда «Стикс».

<...> указывает, что с момента приобретения помещения для размещения в

нём салона ритуальных услуг «Стикс» до продажи имущества, в том числе средств индивидуализации (рекламных вывесок «Стикс») <...> в 2019 г., он являлся правообладателем коммерческого обозначения «Стикс»; в указанный период он вёл деятельность магазина ритуальных товаров и услуг самостоятельно, а также сдавал его в аренду.

<...> представил сведения о лицах, которым предоставлялось право использования обозначения «Стикс» в связи с арендой помещения, в котором с 2009 г. размещался магазин «Стикс»:

- ООО «СтройПромСервис», срок аренды – ориентировочно 2 года;

- ИП <...>, срок аренды – ориентировочно 2 года.

<...> пояснил, что по каждому факту использования обозначения «Стикс» арендатор обращался к нему для согласования; согласование, как правило, проходило в устной форме.

Кроме того, <...> указывает, что он не предоставлял ИП <...> при заключении с ней договоров аренды исключительные права – права использования и распоряжения на коммерческое обозначение «Стикс» по её усмотрению. Однако данная позиция <...> противоречит сведениям, указанным им в том же письме, о предоставлении ИП <...> права использовать спорное обозначение в связи с арендой помещения.

ИП <...> полагает, что утверждение ИП <...> о том, что приобретение ею объектов недвижимости, расположенных по адресам: <...> и <...>, подразумевает под собой передачу права владения брендом «Салон ритуальных услуг «Стикс», не имеет под собой законодательно подкреплённых оснований.

Как следует из ч. 4, ч. 5 ст. 1539 ГК РФ исключительное право на коммерческое обозначение может перейти к другому лицу только в составе предприятия, для индивидуализации которого такое обозначение используется. Правообладатель может предоставить другому лицу право использования своего коммерческого обозначения в порядке и на условиях, которые предусмотрены договором аренды предприятия или договором коммерческой концессии.

Вместе с тем, между <...> и <...> заключены договоры купли-продажи недвижимости и имущества. Договоры аренды предприятия или коммерческой концессии между указанными лицами не заключались.

Из договоров аренды, копии которых имеются в материалах дела, усматривается, что <...> передавал во временное пользование ИП <...> (<...>) <...> помещения для осуществления ею предпринимательской деятельности. При этом в договорах не содержится указаний на обозначение «Стикс». Также из договоров не следует, что совместно с помещениями ИП <...> (<...>)

<...> были переданы исключительные права на использование коммерческого обозначения «Стикс».

Таким образом, правоотношения по использованию обозначения «Стикс» документально сторонами оформлены не были. Однако <...> не отрицает, что предоставлял ИП <...> право пользования спорным обозначением в связи с арендой помещений. Из имеющихся материалов не следует, что <...> предъявлял в адрес ИП <...> претензии по вопросу использования обозначения «Стикс», а также требования об оформлении правоотношений по использованию данного обозначения.

Учитывая вышеприведённые нормы ГК РФ, усматривается, что поскольку после ноября 2017 г. <...> фактически сам не осуществлял предпринимательской деятельности в салоне «Стикс», то есть не использовал указанное обозначение, договоры на предоставление иным лицам права пользования обозначением «Стикс» не заключал, то его исключительное право на данное коммерческое обозначение автоматически прекратилось. В то время как с момента начала использования рассматриваемого обозначения ИП <...> (с ноября 2017 г.) такое право возникло у неё.

Из имеющихся материалов усматривается, что на момент начала осуществления ИП <...> предпринимательской деятельности с использованием коммерческого обозначения «Стикс» ИП <...> продолжала осуществлять деятельность с использованием рассматриваемого коммерческого обозначения. При этом ИП <...> была осведомлена о данном факте.

Также усматривается, что факт приобретения ИП <...> 22.07.2019 у <...> в составе имущества вывесок и другого оборудования салона «Стикс» не может являться доказательством передачи исключительного права на коммерческое обозначение «Стикс» ИП <...>, поскольку к этому времени <...> фактически утратил исключительное право на данное обозначение.

3. В соответствии с положениями ст. 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 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;

- 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;

- 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.

Для того чтобы деятельность хозяйствующего субъекта была признана недобросовестной конкуренцией в соответствии с требованиями Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», она должна содержать в себе следующие составляющие одновременно:

- быть направленной на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности;

- противоречить законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости;

- при этом другие субъекты предпринимательской деятельности - конкуренты могут нести убытки или может быть нанесен вред их деловой репутации.

В соответствии с данными, содержащимися в ЕГРИП:

- <...> зарегистрирована в качестве индивидуального предпринимателя 16.02.2017; основным видом деятельности ИП <...> является торговля розничная предметами культового и религиозного назначения, похоронными принадлежностями в специализированных магазинах (код 47.78.4); одним из дополнительных видов деятельности является организация похорон и предоставление связанных с ними услуг (код 96.03);

- <...> зарегистрирована в качестве индивидуального предпринимателя 05.02.2019; одним из видов деятельности ИП <...> является торговля розничная предметами культового и религиозного назначения, похоронными принадлежностями в специализированных магазинах (код 47.78.4); организация похорон и предоставление связанных с ними услуг (код 96.03).

ИП <...> в письменных пояснениях указала, что основные виды её деятельности за 2019 – 2021 гг. – ритуальные услуги; ИП <...> осуществляет свою деятельность в г. Сосногорске по адресам: <...>, <...>; ИП <...> и ИП <...> являются конкурентами на рынке ритуальных услуг: организация похорон, розничная продажа ритуальных принадлежностей, изготовление памятников, изготовление металлоизделий, благоустройство мест захоронений в г.

Сосногорске.

Из материалов дела усматривается, что ИП <...> и ИП <...> являются хозяйствующими субъектами-конкурентами на рынке ритуальных услуг на территории г. Сосногорска Республики Коми.

В силу п. 1 ст. 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» не допускается недобросовестная конкуренция путём совершения 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 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.

ИП <...> поясняет, что начала использовать обозначение «Стикс» с 22.07.2019, указанное обозначение используется ею на рекламных вывесках и щитах режима работы, на фирменном бланке, на договорах, кассовых чеках, на рекламном баннере, установленном при въезде в г. Ухту, в газете «ПроГорд», в сети Интернет, а именно, в социальных сетях «ВКонтакте», «Одноклассники», «Facebook», «Инстаграм», «Мой Мир»:

- <...>,

- <...>,

- <...>,

- <...>,

- <...>,

- <...>.

ИП <...> указывает, что для повышения конкурентного преимущества на рынке ритуальных услуг ею был заключён договор с ООО «ДубльГИС-Ульяновск» на размещение рекламных материалов в электронном справочнике на сайте 2gjs.ru (бланк заказа от 21.04.2020 приложен).

Из материалов дела усматривается факт использования ИП <...> коммерческого обозначения «Стикс», исключительное право на которое

возникло ранее у ИП <...>.

Из имеющихся материалов усматривается, что продолжительное использование ИП <...> рассматриваемого обозначения при оказании ритуальных услуг на территории г. Сосногорска Республики Коми свидетельствует о продвижении оказываемых ею услуг на соответствующем товарном рынке, о наращивании интереса к деятельности салона ритуальных услуг «Стикс» со стороны потребителей.

Принимая во внимание длительность использования ИП <...> коммерческого обозначения «Стикс», представленные сведения об объёмах оказанных ИП <...> услуг, а также представленные доказательства, усматривается, что указанное коммерческое обозначение приобрело достаточную различительную способность на территории г. Сосногорска Республики Коми.

Учитывая сходство до степени смешения коммерческих обозначений, используемых ИП <...> и ИП <...>, данный факт может повлечь введение в заблуждение потребителей соответствующих услуг.

Использование коммерческого обозначения, способного ввести в заблуждение относительно принадлежности предприятия определенному лицу, в частности обозначения, сходного до степени смешения с коммерческим обозначением, принадлежащим другому лицу, у которого соответствующее исключительное право возникло ранее, согласно п. 2 ст. 1539 ГК РФ не допускается.

В соответствии с пунктом 1 части 3 статьи 10.bis Конвенции по охране промышленной собственности, заключенной в Париже 20.03.1883 (далее - Парижская конвенция по охране промышленной собственности от 20.03.1883) подлежат запрету все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурентов.

Согласно ч. 4 ст. 15 Конституции Российской Федерации общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации являются составной частью ее правовой системы. Если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем предусмотренные законом, то применяются правила международного договора.

Парижская конвенция по охране промышленной собственности от 20.03.1883 подписана от имени СССР 12.10.1967 и ратифицирована 19.09.1968.

Учитывая изложенное, из материалов дела усматривается незаконное использование ИП <...> коммерческого обозначения «Стикс», сходного до степени смешения с коммерческим обозначением, используемым ИП <...>, путём размещения указанного обозначения в рекламе, на вывесках,

фирменном бланке, договорах, кассовых чеках, а также в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет».

В рассматриваемых действиях ИП <...> усматриваются следующие признаки недобросовестной конкуренции:

- противоречие законодательству Российской Федерации, а именно, п. 2 ст. 1539 ГК РФ, п. 1 ч. 3 ст. 10.bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости;

- направленность на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности путём снижения издержек на продвижение оказываемых предпринимателем услуг за счёт использования репутации другого хозяйствующего субъекта-конкурента, что способствует созданию условий для увеличения количества потребителей услуг ИП <...>;

- в результате указанных действий ИП <...> другой субъект предпринимательской деятельности - конкурент ИП <...> может нести убытки, а также может быть нанесен вред деловой репутации конкурента.

Учитывая изложенное, в действиях ИП <...> по незаконному использованию коммерческого обозначения «Стикс», сходного до степени смешения с коммерческим обозначением, используемым ИП <...>, путём размещения указанного обозначения в рекламе, на вывесках, фирменном бланке, договорах, кассовых чеках, а также в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», содержатся признаки нарушения п. 1 ст. 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

На основании изложенного, руководствуясь частью 13, частью 14, частью 15 статьи 44 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Назначить дело № 011/01/14.6-261/2021 к рассмотрению на **26 мая 2021 года на 15 часов 00 минут** по адресу: г. Сыктывкар, ул. Интернациональная, д. 160А, 3 этаж, зал заседаний.

2. Привлечь к участию в рассмотрении дела № 011/01/14.6-261/2021, назначенного на **26 мая 2021 года на 15 часов 00 минут** по адресу: г. Сыктывкар, ул. Интернациональная, д. 160А, 3 этаж, зал заседаний, в качестве ответчика по делу – ИП <...>, ОГРНИП <...>, ИНН <...>, адрес места жительства: <...>.

3. ИП <...> представить в срок до 21 мая 2021 года следующие надлежащим образом заверенные документы и письменную информацию:

3.1. Уточняющие о дате начала фактического осуществления ИП <...> предпринимательской деятельности с использованием коммерческого обозначения «Стикс», с приложением подтверждающих документов.

Если ИП <...> начала осуществлять предпринимательскую деятельность с использованием коммерческого обозначения «Стикс» до возвращения ей от ИП <...> недвижимого имущества в связи с истечением срока аренды по договору № 1/2019 от 01.01.2019 (до ноября 2020 г.), то укажите, в каком помещении ИП <...> оказывала соответствующие услуги, с приложением подтверждающих документов (договора аренды, иных).

3.2. Об объёмах оказанных ИП <...> услуг и реализованных товаров с использованием коммерческого обозначения «Стикс» в натуральных и стоимостных показателях за 2019 г. и 2020 г. отдельно за каждый месяц.

3.3. Копии страниц книги жалоб и предложений салона ритуальных услуг «Стикс» за 2017 – 2020 гг.

3.4. Поясняющие, предоставляла ли ИП <...> в пользование ИП <...> автомобиль «Форд Транзит» с регистрационным номером <...>. Если предоставляла – укажите, на каком основании (договор, иное), на какой срок (с приложением подтверждающих документов).

3.5. Поясняющие, зарегистрировано ли по состоянию на дату ответа по настоящему определению используемое ИП <...> коммерческое обозначение «Стикс» в качестве товарного знака (с приложением подтверждающих документов).

3.6. Иные надлежащим образом заверенные копии документов и письменную информацию, которые могут иметь значение для рассмотрения дела по существу (при наличии).

4 .Привлечь к участию в рассмотрении дела № 011/01/14.6-261/2021, назначенного на **26 мая 2021 года на 15 часов 00 минут** по адресу: г. Сыктывкар, ул. Интернациональная, д. 160А, 3 этаж, зал заседаний, в качестве заявителя по делу – ИП <...>, ОГРНИП <...>, ИНН <...>, адрес места жительства: <...>.

5. ИП <...> представить в срок до 21 мая 2021 года следующие надлежащим образом заверенные документы и письменную информацию:

5.1. Копии документов по производству ИП <...> вывесок, реклам, визиток и наклеек для салона ритуальных услуг «Стикс» на основании договоров № 98 от 26.10.2018, № 133 от 02.09.2019, подтверждающих изготовление ИП <...> информации именно о салоне «Стикс» (копии макетов, переписки (в том числе электронной) по вопросам согласования макетов).

5.2. Обо всех фактах распространения ИП <...> рекламы салона ритуальных услуг «Стикс», с указанием по каждому такому факту:

- способа распространения (размещение на радио, в печатных СМИ, на рекламных конструкциях, иное);

- периода распространения;

с приложением копий подтверждающих документов (в том числе, заявок, договоров, счетов, счетов-фактур, платежных поручений, актов выполненных работ, электронной переписки), кроме ранее представленных в материалы дела.

5.3. Копии страниц книги жалоб и предложений салона ритуальных услуг «Стикс» за 2017 – 2020 гг.

5.4. Поясняющие, предоставляла ли ИП <...> в пользование ИП <...> автомобиль «Форд Транзит» с регистрационным номером <...>. Если предоставляла – укажите, на каком основании (договор, иное), на какой срок (с приложением подтверждающих документов). Если не предоставляла – укажите, на каком основании фотографии указанного автомобиля размещены на страницах сообщества «Ритуальные услуги "СТИКС" г. Сосногорск» в социальной сети «ВКонтакте» (<...>) и на рекламном щите, размещённом на здании по адресу: <...>.

5.5. Дополнительные доказательства приобретения используемым ИП <...> коммерческим обозначением «Стикс» известности на территории г. Сосногорска Республики Коми до начала использования указанного обозначения ИП <...> (сведения о произведённых затратах на рекламу, об объёмах реализованных товаров и оказанных услуг под этим обозначением, о клиентской базе, результаты опроса потребителей по вопросу известности обозначения на определенной территории и т.п.).

5.6. Поясняющие, зарегистрировано ли по состоянию на дату ответа по настоящему определению используемое ИП <...> коммерческое обозначение «Стикс» в качестве товарного знака (с приложением подтверждающих документов).

5.7. Поясняющие, рассмотрено ли на дату ответа по настоящему определению направленное ИП <...> в ФИПС обращение о несоответствии заявленного <...> обозначения требованиям законодательства. Если рассмотрено – приложите копию ответа ФИПС.

5.8. Иные надлежащим образом заверенные копии документов и письменную информацию, которые могут иметь значение для рассмотрения дела по существу (при наличии).

6. ИП <...> и ИП <...> до 21 мая 2021 года необходимо ознакомиться с материалами дела и по результатам ознакомления представить письменные

доводы, материалы, имеющие значение для рассмотрения дела.

7. ИП <...> и ИП <...> вправе (с паспортом) явиться лично и (или) обеспечить явку представителя (с надлежащим образом оформленной доверенностью) для участия в рассмотрении дела, либо сообщить о возможности рассмотрения дела в своё отсутствие **в срок до 24 мая 2021 года, предварительно на электронный адрес: tol1@fas.gov.ru и направить такое обращение по почте.**

Примечание:

При ответе на настоящее определение необходимо соблюдение нумерации пунктов, по приложениям необходимо указать, к какому пункту определения они прилагаются, с указанием номера пункта.

В случае отсутствия документов и письменной информации по отдельным пунктам настоящего определения укажите на их отсутствие с пояснением причин отсутствия, с указанием источника, где запрашиваемое может быть получено.

Обращаем внимание, что представленное на определение должно быть подписано уполномоченным лицом, прилагаемые копии надлежащим образом заверены, подтверждена их достоверность и полнота.

Напоминаем, что в соответствии с ч. 5 ст. 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях непредставление или несвоевременное представление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган сведений (информации), предусмотренных антимонопольным законодательством Российской Федерации, в том числе непредставление сведений (информации) по требованию указанных органов, за исключением случаев, предусмотренных частями 3, 4 и 7 настоящей статьи, а равно представление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган заведомо недостоверных сведений (информации), за исключением случаев, предусмотренных частью 8 настоящей статьи, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц - от десяти тысяч до пятнадцати тысяч рублей.

Председатель Комиссии

<...>