

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства, рассмотрев дело № 118 по признакам нарушения ООО «Пассажирские перевозки» части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

### **УСТАНОВИЛА:**

19 июня 2012 года в Курганское УФАС России поступило заявление некоммерческого партнерства «Пассажирские перевозки» в отношении ООО «Пассажирские перевозки», со стороны которого допускается недобросовестная конкуренция.

Срок рассмотрения заявления продлен на 1 месяц для предоставления дополнительных материалов и доказательств.

Некоммерческое партнерство «Пассажирские перевозки» осуществляет деятельность в сфере оказанию услуг пассажирского автотранспорта с 2004 года. За этот период времени в результате оказания качественных услуг ими заработана хорошая репутация на этом рынке услуг, клиенты хотят получать услуги именно у них. Некоммерческое партнерство «Пассажирские перевозки» решает социальные проблемы при организации пассажирских перевозок населения, обеспечивает регулярную и эффективную работу пассажирского транспорта на маршрутах с учетом потребностей граждан, а также социальную поддержку и защиту льготных категорий граждан.

На момент создания некоммерческого партнерства «Пассажирские перевозки» в 2004 году в него входило 27 физических лиц и 1 юридическое лицо, на 18 сентября 2012 года некоммерческое партнерство «Пассажирские перевозки» объединяет 22 физическое лицо и 1 юридическое лицо. Данные лица осуществляют перевозку пассажиров автомобильным транспортом, оборудованным для перевозок более 8 человек, согласно имеющихся у каждого из них лицензии. Само некоммерческое партнерство «Пассажирские перевозки» получило указанную лицензию только 03.08.2011 года.

Некоммерческое партнерство «Пассажирские перевозки» осуществляет перевозки пассажиров автомобильным транспортом в Кетовском районе Курганской области согласно договоров, заключенных с членами партнерства, а также согласно договоров о совместной деятельности по организации пассажирских перевозок населения автобусами по маршрутам Кетовского района, договора об организации регулярных перевозок пассажиров и багажа по маршруту пригородного сообщения Кетовского района, заключенных с администрацией Кетовского района Курганской области.

Для своей индивидуализации некоммерческое партнерство «Пассажирские перевозки» использует непрерывно с 2004 года по настоящее время коммерческое обозначение «Пассажирские перевозки» на документах,

бланках, вывеске, автобусах, которое является широко известным в пределах Кетовского района Курганской области и г. Кургана, население которых постоянно пользуются услугами некоммерческого партнерства.

В период 2006-2007 годов директором некоммерческого партнерства «Пассажирские перевозки» был Шабалин В.В., который после его снятия с должности собранием участников некоммерческого партнерства «Пассажирские перевозки» зарегистрировал как соучредитель ООО «Пассажирские перевозки», то есть с целью получения преимуществ в предпринимательской деятельности создал новое общество с аналогичным названием и занимающееся аналогичной деятельностью.

ООО «Пассажирские перевозки», которое имеет фирменное наименование юридического лица тождественное коммерческому обозначению «Пассажирские перевозки», использует этот факт для недобросовестной конкуренции, получения преимуществ в предпринимательской деятельности, причиняет вред деловой репутации и убытки некоммерческому партнерству «Пассажирские перевозки».

Так, 26 декабря 2011 года в адрес некоммерческого партнерства «Пассажирские перевозки» поступила жалоба за подписью первого заместителя Главы Кетовского района о нарушениях на маршруте № 253 «Троицкая площадь — КГСХА» и № 243 «Курган АВ — д/о «Лесники» автобусами, принадлежащими ООО «Пассажирские перевозки», пассажирам отказывают в проезде от КГСХА-Кетово, нарушают график маршрута, не заезд в с. Кетово, высадка пассажира на трассе не доезжая до поворота в с. Кетово. Также 15 мая 2012 года поступила жалоба от гр. Насонова В.А., п. Крюково Кетовского района, на маршрут № 243 «Курган АВ — д/о «Лесники» (в выходные дни нарушается график движения) и 2 июня 2012 года поступила жалоба гр. Филиппова И.Ф. на тот же маршрут № 243 (в выходные дни нарушается график движения), а этот маршрут обслуживает ООО «Пассажирские перевозки».

Кроме того, по итогам проведения конкурса на право заключения договора об организации регулярных перевозок пассажиров и багажа по маршруту пригородного сообщения, объявленного администрацией Кетовского района Курганской области, 31 мая 2012 года победителем стало некоммерческое партнерство «Пассажирские перевозки» по маршрутам: № 215 «Курган АВ — п. Светлые Поляны», № 209 «Курган АВ — Каширино», № 210 «Курган АВ — Каширино ч/з д. Патронная», № 211 «Курган АВ — Ровная», № 139 «Курган АВ — Иковка», № 267 «Курган АВ — Новое Лушниково», № 114 «Курган АВ — п. Лесной», № 266 «Курган АВ — Грачево (ч/з Залесовский, Калташево)». Администрацией Кетовского района Курганской области с некоммерческим партнерством «Пассажирские перевозки» заключен договор об организации регулярных перевозок пассажиров и багажа по маршруту пригородного сообщения Кетовского района № 1 от 07.06.2012 года на осуществлению регулярных перевозок пассажиров по вышеуказанным маршрутам.

Однако, без заключения договора, по маршруту «Кетово — Иковка» под № 239 ходит автотранспорт ООО «Пассажирские перевозки».

При этом, согласно распоряжения администрации Кетовского района

Курганской области от 5 августа 2011 года «Об утверждении внутри муниципальной и межмуниципальной маршрутной сети Кетовского района», маршрут под № 239 «Кетово — Иковка» отсутствует, а есть только маршрут № 139 «Кетово — Иковка».

По мнению некоммерческого партнерства «Пассажирыские перевозки» его конкурент ООО «Пассажирыские перевозки» вносит хаос в маршрут движения и расписания по маршруту «Кетово — Иковка», что влияет на безопасность дорожного движения и безопасность пассажиров, причиняет некоммерческому партнерству «Пассажирыские перевозки» прямые убытки в виде не полученной выручки от перевозки пассажиров.

Некоммерческое партнерство «Пассажирыские перевозки» зарегистрировано инспекцией Министерства Российской Федерации по налогам и сборам по Кетовскому району Курганской области 30.07.2004 года, основной государственный регистрационный номер <...> , присвоен ИНН 45010019790. Согласно Единого государственного реестра юридических лиц некоммерческое партнерство «Пассажирыские перевозки» осуществляет деятельность прочего сухопутного пассажирского транспорта, подчиняющегося расписанию (ОКВЭД 60.21), деятельность прочего сухопутного пассажирского транспорта (ОКВЭД 60.23), данную деятельность осуществляет в Кетовском районе и г. Кургане.

ООО «Пассажирыские перевозки» зарегистрировано межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 7 по Курганской области 08.10.2007 года, основной государственный регистрационный номер <...> , присвоен ИНН 4510023482. ООО «Пассажирыские перевозки» осуществляет деятельность прочего сухопутного пассажирского транспорта, подчиняющегося расписанию (ОКВЭД 60.21), деятельность прочего сухопутного пассажирского транспорта (ОКВЭД 60.23), данную деятельность осуществляет в Кетовском районе и г. Кургане.

В силу статей 1538, 1539, 1540, 1541 части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации юридические лица, осуществляющее 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 коммерческие обозначения, не являющиеся фирменными наименованиями и не подлежащие обязательному включению в учредительные документы и единый государственный реестр юридических лиц. Правообладателю принадлежит исключительное право использования коммерческого обозначения в качестве средства индивидуализации принадлежащего ему предприятия любым не противоречащим закону способом (исключительное право на коммерческое обозначение), в том числе путем указания коммерческого обозначения на вывесках, бланках , в счетах и на иной документации, в объявлениях и рекламе, на товарах или их упаковках, если такое обозначение обладает достаточными различительными признаками и его употребление правообладателем для индивидуализации своего предприятия является известным в пределах определенной

территории. 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. На территории Российской Федерации действует исключительное право на коммерческое обозначение, используемое для индивидуализации предприятия, находящегося на территории Российской Федерации. Исключительное право на коммерческое обозначение, включающее фирменное наименование правообладателя или отдельные его элементы, возникает и действует независимо от исключительного права на фирменное наименование.

В силу пункта 16 части 1 статьи 1225 Гражданского кодекса Российской Федерации коммерческие обозначения являются средством индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, которому предоставляется правовая охрана.

Согласно пункту 6 статьи 1252 Гражданского кодекса Российской Федерации, 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. Владелец такого исключительного права может в порядке, установленном настоящим Кодексом, требовать признания недействительным предоставления правовой охраны товарному знаку (знаку обслуживания) либо полного или частичного запрета на использование фирменного наименования или коммерческого обозначения.

Некоммерческое партнерство «Пассажирские перевозки» является правообладателем коммерческого обозначения «Пассажирские перевозки», поскольку первым его стало использовать и использует непрерывно с момента образования некоммерческого партнерства по настоящее время, данное коммерческое обозначение «Пассажирские перевозки» является известным в пределах территории Кетовского района Курганской области и г. Кургана.

Некоммерческое партнерство «Пассажирские перевозки» имеет преимущество в использовании средства индивидуализации, поскольку первым стало использовать коммерческое обозначение «Пассажирские перевозки» с 2004 года, а ООО «Пассажирские перевозки» использует фирменное наименование со дня госрегистрации 08.10.2007 года.

В силу статьи 10. bis Конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883, участником которой Российская Федерация является с 01.07.1995, подлежат запрету все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента.

То есть использование третьими лицами тождественного коммерческого обозначения или фирменного наименования, неправомерна, так как данная степень сходства затрудняет их индивидуализацию при участии в хозяйственном обороте по аналогичным видам деятельности.

Международные договоры Российской Федерации вместе с общепризнанными принципами и нормами международного права являются составной частью правовой системы Российской Федерации. Это следует из ч. 4 ст. 15 Конституции Российской Федерации и открывает возможность прямого действия и применения правил международного договора к соответствующим общественным отношениям. В сфере гражданско-правового регулирования конституционный принцип приоритета норм международного и международных договоров закреплен в ст. 7 Гражданского кодекса Российской Федерации. Согласно абз. 2 п. 2 указанной статьи, если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем те, которые предусмотрены гражданским законодательством, применяются правила международного договора.

Согласно заключения специалиста Филистеевой О.В., кандидата филологических наук, доцента кафедры общего языкознания Курганского государственного университета, словесные обозначения некоммерческое партнерство «Пассажирские перевозки» и общества с ограниченной ответственностью «Пассажирские перевозки» имеют полное фонетическое сходство 2-х элементов. В указанной связи может идти речь и об ассоциациях одного знака с другим на основе их звукового (фонетического) образа. В сознании потребителя эти обозначения не различаются, поскольку носитель языка обращает внимание именно на товарный знак. Словесные обозначения, образующие товарные знаки некоммерческое партнерство «Пассажирские перевозки» и общества с ограниченной ответственностью «Пассажирские перевозки», не содержат графических средств, направленных на акцентирование визуального восприятия знака (оригинальной цветовой гаммы, оригинальных шрифтов). В силу этого наиболее значимым критерием при их сравнении является анализ семантического (смыслового) сходства, который показал, что сравниваемые обозначения считаются тождественными при восприятии их потребителями, поскольку все элементы товарных знаков («пассажирские» и «перевозки») обладают номинативной выразительностью, на них падает логическое ударение, они выступают в роли имени собственного, предназначенного для индивидуализации, то есть выделения, обособления от прочих.

Некоммерческое партнерство «Пассажирские перевозки» и ООО «Пассажирские перевозки» осуществляют свою деятельность по оказанию услуг пассажирского автотранспорта на территории Кетовского района Курганской области и г. Кургана, следовательно, являются хозяйствующими субъектами-конкурентами.

Представитель заявителя Курбатов О.П. пояснил, что поддерживает требования, указанные в заявлениях, в действиях ООО «Пассажирские перевозки» содержится недобросовестная конкуренция. Наши пассажиры часто путают НП «Пассажирские перевозки» и ООО «Пассажирские перевозки», об этом свидетельствуют поступающие к нам жалобы от

граждан, в том числе и через администрацию Кетовского района, о нарушениях при перевозке пассажиров, хотя мы эти автобусные маршруты не обслуживаем.

При создании некоммерческого партнерства в 2004 году все члены партнерства имели лицензию на осуществление деятельности по перевозкам пассажиров автомобильным транспортом, само партнерство получило такую лицензию позже.

Для правильного применения норм части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации и норм ранее действовавшего законодательства следует учитывать, что до 01.01.2008 в РФ не было специального закона о фирменном наименовании коммерческих организаций и о процедуре его государственной регистрации (если не считать норм Закона о регистрации юридического лица). По существу, государственная регистрация фирменного наименования происходила в процессе госрегистрации самого юридического лица, на практике это осуществляется в ходе госрегистрации учредительных документов юридического лица в налоговых органах. При этом порядок присвоения фирменного наименования юридического лица — коммерческим и не коммерческим организациям регулировался не только нормами Гражданского кодекса Российской Федерации, Закона об акционерных обществах, Закона об ООО, Закона о производственных кооперативах, Закона о регистрации юридических лиц, Закона «О некоммерческих организациях», но и Положением о фирме, утвержденным постановлением ЦИК и СНК СССР от 22.06.1927, которое прекратило свое действие на основании Федерального закона от 18.12.2006 № 231-ФЗ «О введении в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации».

В соответствии со статьи 10.bis Парижской Конвенции 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 конкурента.

Применение норм данной Конвенции допустимо и правомерно на территории Российской Федерации в силу ст. 15 Конституции Российской Федерации, ч. 1 ст. 7 Гражданского кодекса Российской Федерации, п. 3 ст. 2 Федерального закона «О защите конкуренции». Указанная Конвенция является международным договором, в исполнении которого участвуют арбитражные суды России (письмо Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 16.08.1995 № ОМ-230).

Ссылка на постановление Федерального арбитражного суда Уральского округа от 16 ноября 2009 года № Ф09-3543/09-С6 (дело № А60-1448/2008) со стороны ООО «Пассажирыские перевозки» не может быть принята во внимание, так как в данном постановлении суда речь идет о товарных знаках.

Просить признать в действиях ООО «Пассажирыские перевозки» недобросовестную конкуренцию.

Представитель ООО «Пассажирыские перевозки» Смеркис А.И., доверенность

от 07.06.2012 года № 003-2012, возражал в рамках письменного пояснения, что в действиях ООО «Пассажирские перевозки» нет недобросовестной конкуренции. Право на коммерческое обозначение возникло с момента введения правовой защиты и этого понятия в четвертой части Гражданском кодексе РФ с января 2008 года, а ООО «Пассажирские перевозки» зарегистрировано 8 октября 2007 года и имеет с этого момента исключительное право на свое фирменное наименование согласно ст. 1473 Гражданского кодекса Российской Федерации.

Указанные доводы комиссия по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства считает не основанными на действующем законодательстве и Гражданском кодексе Российской Федерации. Согласно статье 5 Федерального закона № 231-ФЗ от 18.12.2006 года о «О введении в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации» указанные нормы применяются к правоотношениям, возникшим после введения их в действия, то есть с 01.01.2008. По правоотношениям, возникшим до введения в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации, она применяется к тем правам и обязанностям, которые возникнут после введения ее в действие. Поскольку в данном случае неправомерное использование коммерческого обозначения «Пассажирские перевозки» и недобросовестная конкуренция носят длящийся характер и продолжаются после 01.01.2008, правомерно применяются к рассматриваемым отношениям нормы части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации.

Пунктом 9 ст. 4 Федерального закона «О защите конкуренции» установлено, что недобросовестная конкуренция – любые действия хозяйствующих субъектов, 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.

Действия ООО «Пассажирские перевозки» способны ввести в заблуждение потребителей относительно оказываемых им услуг, коммерческое обозначение и фирменное наименование не позволяют идентифицировать юридических лиц и приводит к смешению сторон в хозяйственной деятельности, противоречат Гражданскому кодексу Российской Федерации, а также обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости, имеют целью получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности за счет использования средства индивидуализации юридического лица и снижения затрат на продвижение товара, известного определенному кругу потребителей, влекут создание условий, способствующих перераспределению — приобретению потребителей конкурента, причинили убытки другому хозяйствующему субъекту – конкуренту, наносят ущерб его деловой репутации, содержат признаки нарушения ч. 1 ст. 14 Федерального закона «О защите конкуренции», выразившегося в недобросовестной конкуренции в части:

продажа, обмен или иное введение в оборот товара, если при этом

незаконно использовались результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ, услуг.

Часть 1 статьи 14 Федерального закона «О защите конкуренции» не допускает недобросовестную конкуренцию.

В соответствии с ч. 1 ст. 14.33 КоАП РФ недобросовестная конкуренция, если эти действия не содержат уголовно наказуемого деяния, за исключением случаев, предусмотренных ст. 14.3 настоящего Кодекса и частью 2 настоящей статьи, влечет наложение административного штрафа.

Учитывая изложенное, Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»

#### **РЕШИЛА :**

1. Признать в действиях ООО «Пассажирские перевозки» нарушение части 1 статьи 14 Федерального закона «О защите конкуренции», выразившееся в недобросовестной конкуренции в части:

продажа, обмен или иное введение в оборот товара, если при этом незаконно использовались результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ, услуг.

1.

2. Выдать ООО «Пассажирские перевозки» (Курганская область, Кетовский район, с. Кетово, ул. Красина, д. 15) предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства в срок до 01.12.2012 года, с сообщением о принятых мерах в Курганское УФАС России не позднее 15.12.2012 года.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Курганского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

#### **ПРЕДПИСЫВАЕТ :**

ООО «Пассажирские перевозки», в срок до 01.12.2012 года прекратить нарушение пункта 4 части 1 статьи 14 Федерального закона «О защите конкуренции», а именно:

- не использовать фирменное наименование «Пассажирские перевозки» путем указания на вывесках, бланках, счетах и иной документации, объявлениях и

рекламе, на автомобилях, автобусах и иным путем, вводящим в заблуждение;

- изменить фирменное наименование и внести соответствующие изменения в учредительные документы общества, а также осуществить государственную регистрацию таких изменений.

О выполнении настоящего ПРЕДПИСАНИЯ сообщить в антимонопольный орган не позднее пяти дней со дня выполнения.