

РЕШЕНИЕ № 159

29 октября 2014 года

г. Курган

Резолютивная часть решения оглашена 15 октября 2014 года.

В полном объеме решение изготовлено 29 октября 2014 года.

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства в составе:

Председатель комиссии Гагарина И.В. - руководитель УФАС,

Члены комиссии: Климович К.В. - государственный инспектор

Демидов В.Я. - ст. гос. инспектор,

рассмотрев дело № 159 по признакам нарушения ООО «Федеральная строительная компания» (далее ООО «ФСК»), г. Санкт-Петербург, ул. Декабристов, д. 50, литер Б, оф. 2-Н, части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

29 мая 2014 года в Курганское УФАС России поступило заявление ОАО «Кургангоргаз», в котором сообщается о нарушении антимонопольного законодательства ООО «Федеральная строительная компания», которое выполняет работы по установке приборов учета газа в квартирах граждан г. Кургана, при этом не являясь специализированной организацией, а схожее название обособленного подразделения «КурганГаз» вводит граждан в заблуждение в отношении производителя работ.

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

С мая 2014 года от граждан г. Кургана в адрес ОАО «Кургангоргаз» стали поступать следующие заявления. В квартире установлен газовый счетчик работником обособленного подразделения «КурганГаз» ООО «Федеральная строительная компания» (далее ООО «ФСК» ОП «КурганГаз»), причем гражданин принял указанного работника за сотрудника ОАО «Кургангоргаз» в связи со схожим названием. Договор на техническое обслуживание домашнего газового оборудования у них заключен с ОАО «Кургангоргаз», просят решить вопрос с опломбированием и постановкой на учет газового счетчика. В Курганское УФАС России предоставлены заявления П. от 27.05.2014 г., проживающей ул. Половинская, д. 14, М. от 27.05.2014 г., проживающей ул. Половинская, д. 14, Ч. от 27.05.2014 г., проживающей ул. Аргентовского, д. 40, В. от 09.06.2014 г.,

проживающей ул. Половинская, д. 14, Л. от 09.06.2014 г., проживающего ул. Аргентовского, д. 40, К. от 09.06.2014 г., проживающего ул. Аргентовского, д. 40, Н. от 30.05.2014 г., проживающего ул. Советская, д. 179, Т. от 30.06.2014 г., проживающей ул. Зорге, д. 18, Ч. от 10.06.2014 г., проживающей ул. Куйбышева, д. 161.

ОАО «Кургангоргаз» оказывает гражданам г. Кургана услугу по монтажу бытового счетчика газа в квартирах, стоимость данной услуги в соответствии с Прейскурантом на услуги газового хозяйства по техническому обслуживанию и ремонту газораспределительных систем, утвержденным приказом ОАО «Кургангоргаз» от 01.07.2011 г. № 54, составляет 1398 руб 86 коп.

ООО «ФСК» ОП «КурганГаз» осуществляет аналогичную деятельность по установке приборов учета газа в квартирах граждан г. Кургана под одноименным с ОАО «Кургангоргаз» наименованием, в результате ОАО «Кургангоргаз» несет убытки от недополученного дохода.

Как указано в письме ОАО «Кургангоргаз», исх. № ГК-ЮР-1818 от 13.10.2014, количество поступивших заявлений граждан, которым ООО «ФСК» ОП «КурганГаз» установил приборы учета газа составляет 280, сумма убытков в виде недополученного дохода составляет 391680,8 рублей (280x1398,86).

Также затраты центральной аварийно-диспетчерской службы ОАО «Кургангоргаз» по ликвидации аварийной ситуации после установки ООО «ФСК» ОП «КурганГаз» счетчика на газ по адресу: г. Курган, ул. К. Маркса, д. 86, кв. 45, составили 2056,86 руб.

В газете «Курган и курганцы», № 91 (3382) от 16.08.2014, распространяемой на территории г. Кургана и Курганской области, опубликована рекламная статья по установке приборов учета газа ООО «ФСК» ОП «КурганГаз». Оплата за размещение данной статьи произведена ООО «ФСК» ОП «КурганГаз» согласно счет-фактуре от 14.08.2014 № 00005804, по приходному кассовому ордеру от 14.08.2014 № 846.

В указанной рекламной статье содержится следующий текст: «А у нас в квартире газ, а у Вас? ... Если вы думаете, что установка счетчиков на газ — это огромная суматоха, бумажная волокита, а также пыль и грязь в квартире, то давайте разбираться! ... Как - то увидела объявление от «Кургангаза». В нем было написано, что установка счетчика проводится всего за 30-40 минут и без сварки ... Мастера приехали в назначенный день и установили счетчик, который устанавливается без применения сварки, это меня просто поразило! Все чисто, аккуратно и все работы по установке занимают всего пол-часа. А еще «Кургангаз» будет сам за меня оплачивать счета за газ в ближайшие 3 месяца. Очень выгодно! Обратившись в ООО «ФСК» ОП «Кургангаз», вы поймете, что установка газового счетчика — это выгодно, быстро и удобно! Для того чтобы установить счетчик на газ, вам нужно всего лишь позвонить в «Кургангаз» по номерам тел: 66-25-02, 8-922-569-51-01 и оставить заявку на удобное для вас время. Купон 3 месяца по счетчику за газ оплатит ООО «ФСК» «Кургангаз» действителен до 21 августа ООО «ФСК» ОП «Кургангаз» находится по адресу: г. Курган, ул. Омская, д. 145, стр. 1, оф. 308. Тел ...».

ОАО «Кургангоргаз» представлено заключение специалиста, доцента кафедры

общего языкознания Курганского государственного университета, кандидата филологических наук Филистеевой О.В., в котором сделан следующий вывод. Словесные обозначения ОАО «Кургангоргаз» и ОП «КурганГаз» 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. Словесные обозначения ОАО «Кургангоргаз» и ОП «КурганГаз» 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 в сравниваемых обозначениях имеется сходство, достигающее степени смешения, фирменных наименований и словесных обозначений, используемых ОАО «Кургангоргаз» и ОП «КурганГаз», при восприятии их потребителями, поскольку элементы «Курган» и «газ», в отличие от иных элементов фирменных наименований данных обществ, обладают номинативной выразительностью, на них падает логическое ударение, они выступают в роли имени собственного, предназначенного для индивидуализации, то есть выделения, обособления от прочих. Отмечает также, что рассматриваемые обозначения могли бы считаться тождественными, поскольку знак «Кургангоргаз» совпадает со знаком «КурганГаз» во всех элементах. Говорить о полном тождестве не позволяет только наличие части «гор» в знаке «Кургангоргаз», тогда как знак «КурганГаз» даже не имеет дифференцирующего признака.

Согласно ч. 1 ст. 13 Федерального закона от 23.11.2009 № 261-ФЗ «Об энергоснабжении и о повышении энергетической эффективности и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее Закон об энергоснабжении) производимые, передаваемые, потребляемые энергетические ресурсы подлежат обязательному учету с применением приборов учета используемых энергетических ресурсов.

Частью 5.1 ст. 13 Закона об энергоснабжении установлено, что до 1 января 2015 года собственники объектов, указанных в части 5 названной статьи, обязаны обеспечить оснащение указанных объектов индивидуальными и общими (для коммунальных квартир) приборами учета используемого природного газа, а также ввод установленных приборов учета в эксплуатацию.

В соответствии с ч. 8 ст. 13 Закона об энергоснабжении действия по установке, замене, эксплуатации приборов учета используемых энергетических ресурсов вправе осуществлять лица, отвечающие требованиям, установленным законодательством Российской Федерации для осуществления таких действий.

Поскольку деятельность по установке, ремонту и обслуживанию газовых счетчиков не является лицензируемым видом деятельности, ей может заниматься любой хозяйствующий субъект, в том числе ООО «ФСК» ОП «КурганГаз», которое является коммерческой организацией, зарегистрированной в установленном порядке.

Имеющиеся судебная практика правомерно указывает, что в силу ч. 9 ст. 13 Закона об энергоснабжении с 01.07.2010 года собственники квартир обязаны произвести установку приборов учета используемого природного газа, а газоснабжающие организации обязаны осуществлять установку, замену, эксплуатацию приборов учета в случае обращения к ним гражданина —

собственника квартиры на основании заключенного с ним договора. Однако Закон об энергоснабжении не ограничивает установку приборов учета только энергоснабжающими организациями, такие действия вправе осуществлять иные лица, отвечающие требованиям, установленным законодательством Российской Федерации для осуществления таких действий.

ООО «ФСК» зарегистрировано межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 15 по Санкт-Петербургу, основной государственный регистрационный номер <...> от 06.12.2012 года, присвоен ИНН 7839472247. Согласно Единого государственного реестра юридических лиц ООО «ФСК» осуществляет деятельность по монтажу инженерного оборудования зданий и сооружений (ОКВЭД 45.3), деятельность по строительству зданий и сооружений (ОКВЭД 45.2) и другие виды деятельности. ООО «ФСК» является членом саморегулируемой организации некоммерческое партнерство «Международное строительное объединение», имеет свидетельство «О допуске к определенному виду или видам работ, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства» от 27.12.2012 года № 0410.00-2012-7839472247-С-247, выданное данным некоммерческим партнерством. На ремонт и установку газовых и электроплит в жилых помещениях; установку (монтаж), наладку, ремонт и обслуживание приборов учета расхода газа; замену изношенных (включая монтаж), ремонт и обслуживание внутридомовых инженерных систем сетевого газоснабжения ООО «ФСК» имеет сертификат соответствия № РОСС RU. 3387.04ИВ00.08.М00054, выданный системой добровольной сертификации товаров, работ и услуг «ИнфраСерт».

В соответствии с приказом о создании структурного подразделения от 07.04.2014 года № 5 ООО «ФСК» создало с 7 апреля 2014 года обособленное подразделение - «КурганГаз», расположенное по адресу: г. Курган, ул. Омская, д. 145, оф. 308.

Стоимость установки приборов учета газа в квартирах граждан г. Кургана установлена «Прейскурантом на услуги, выполняемые ООО «ФСК» ОП «КурганГаз» от 05.05.2014 года.

ОАО «Кургангоргаз» зарегистрировано инспекцией Федеральной налоговой службы по г. Кургану, основной государственный регистрационный номер <...> от 29.11.2002 года, присвоен ИНН 4501004589. Согласно Единого государственного реестра юридических лиц ОАО «Кургангоргаз» осуществляет деятельность по предоставлению услуг по монтажу, ремонту и техническому обслуживанию прочего оборудования общего назначения, не включенного в другие группировки (ОКВЭД 29.24.9) и другие виды деятельности.

Согласно пункта 4 статьи 54 Гражданского кодекса Российской Федерации юридическое лицо, являющееся коммерческой организацией, должно иметь фирменное наименование. Юридическое лицо, фирменное наименование которого зарегистрировано в установленном порядке, имеет исключительное право его использования. Лицо, неправомерно использующее чужое зарегистрированное фирменное наименование, по требованию обладателя права на фирменное наименование обязано прекратить его использование и возместить причиненные убытки.

В пункте 1 статьи 1474 Гражданского кодекса Российской Федерации закреплено, что 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 товаре или их упаковках.

Статьей 1473 Гражданского кодекса Российской Федерации предусмотрено, что юридическое лицо, являющееся коммерческой организацией, выступает в гражданском обороте под своим фирменным наименованием, которое определяется в его учредительных документах и включается в единый государственный реестр юридических лиц при государственной регистрации юридического лица. 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 пункта 2 статьи 1474 Гражданского кодекса Российской Федерации распоряжение исключительным правом на фирменное наименование (в том числе путем его отчуждения или предоставления другому лицу права использования фирменного наименования) не допускается.

Пунктом 3 статьи 1474 Гражданского кодекса Российской Федерации установлен запрет нарушения исключительного права на фирменное наименование, который выражается в недопущении использования 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.

В соответствии с пунктом 4 статьи 1474 Гражданского кодекса Российской Федерации юридическое лицо, нарушившее правила пункта 3 статьи 1474 Гражданского кодекса Российской Федерации, обязано по требованию правообладателя прекратить использование фирменного наименования, тождественного фирменному наименованию правообладателя или сходного с ним до степени смешения, в отношении видов деятельности, аналогичных видам деятельности, осуществляемым правообладателем, и возместить правообладателю причиненные убытки.

На территории Российской Федерации действует исключительное право на фирменное наименование, включенное в единый государственный реестр юридических лиц. Исключительное право на фирменное наименование возникает со дня государственной регистрации юридического лица и прекращается в момент исключения фирменного наименования из единого государственного реестра юридических лиц в связи с прекращением юридического лица либо изменением его фирменного наименования (статья 1475 Гражданского кодекса Российской Федерации).

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. Обладатель 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.

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 обозначения или сходного до степени смешения неправомерно, так как данная степень сходства затрудняет их индивидуализацию при участии в хозяйственном обороте по аналогичным видам деятельности.

ОАО «Кургангоргаз» является правообладателем фирменного наименования, поскольку первым зарегистрировало его на свое имя 29.11.2002 года, ООО «ФСК» создало свое обособленное подразделение - «КурганГаз» - только 7 апреля 2014 года.

ОАО «Кургангоргаз» и ООО «ФСК» ОП «КурганГаз» осуществляют аналогичную деятельность по установке приборов учета газа в квартирах граждан г. Кургана, следовательно, являются хозяйствующими субъектами-конкурентами.

На заседании Комиссии управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства 16 сентября 2014 года представлен приказ от 04.08.2014 года № 12 ООО «ФСК» о переименовании обособленного подразделения «КурганГаз» в г. Кургане в обособленное подразделение «Курган» с утверждением формы печати ООО «ФСК» ОП «Курган».

Представитель заявителя В. пояснила, что поддерживает требования, указанные в заявлении, в действиях ООО «ФСК» ОП «КурганГаз» содержится недобросовестная конкуренция. Граждане г. Кургана путаются в названиях и вводятся в заблуждение, что подтверждается представленным заключением специалиста. Тем более не всегда ООО «ФСК» ОП «КурганГаз» выполняет качественно работу, что чревато утечками газа.

Представитель ООО «ФСК» П. пояснил, что в названии обособленного подразделения в г. Кургане указали «Газ», т. к. осуществляли деятельность, связанную с газом. В своих документах указывали полностью название - ООО «ФСК» ОП «КурганГаз». В связи с возникшей ситуацией написали письмо в ОАО «Кургангоргаз» и после получения ответа решили переименовать свое обособленное подразделение в августе 2014 года. Сейчас переименование осуществлено, но не может представить все подтверждающие это документы,

т. к. деятельность обособленного подразделения «Курган» приостановлена.

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 «ФСК» способны ввести в заблуждение потребителей относительно оказываемых им услуг, фирменное наименование ОАО «Кургангоргаз» и обозначение обособленного подразделения «КурганГаз» не позволяет 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, 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. 2 ст. 14.33 КоАП РФ недобросовестная конкуренция 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 «ФСК» 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.

2. Прекратить рассмотрение дела в отношении ООО «ФСК» в связи с добровольным устранением нарушения антимонопольного законодательства.

3. Не выдавать ООО «ФСК», г. Санкт-Петербург, ул. Декабристов, д. 50, литер Б, оф. 2-Н, предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства в связи с добровольным устранением нарушения антимонопольного законодательства.

4. 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.

Председатель комиссии
Гагарина

И.В.

Члены комиссии

К.В. Климович

В.Я. Демидов

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