

## Решение

### по делу № 91 А

29 сентября 2009 года

г. Екатеринбург

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области по рассмотрению дел по признакам нарушения антимонопольного законодательства в составе:

М. А. Анисимовой – заместителя руководителя Управления, председателя комиссии;

И. В. Яргиной – начальника отдела контроля за соблюдением законодательства о рекламе и недобросовестной конкуренцией, члена комиссии;

С. В. Абрамовой – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля за соблюдением законодательства о рекламе и недобросовестной конкуренцией, члена комиссии,

рассмотрев дело № 91 А, возбужденное в отношении ЗАО «СТКС-Энергосбережение» по признакам нарушения ст. 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции»),

#### УСТАНОВИЛА:

Дело № 91 А по признакам нарушения антимонопольного законодательства было возбуждено в отношении ЗАО «СТКС-Энергосбережение» на основании сведений, содержащихся в заявлении ЗАО «СТКС-Энергосбережение», приказом от 18.08.2009 № 378/1. Рассмотрение дела Определением от 18.08.2009 назначено на 15.09.2009. По итогам заседания в рассмотрении дела дважды объявлялся перерыв для получения дополнительной информации – на 22.09.2009 и на 29.09.2009 соответственно.

При рассмотрении дела установлено:

Заявитель – ЗАО «СТКС-Энергосбережение» указывает на недобросовестную конкуренцию со стороны ЗАО «СТКС-Энергосбережение», сообщая в подтверждение указанного на следующее:

Заявитель был зарегистрирован 18.06.2002. Одним из акционеров общества и его генеральным директором являлся В. Н. Шкрыкин.

30.04.2009 полномочия генерального директора В. Н. Шкрыкина были досрочно прекращены, и он уволился из ЗАО «СТКС-Энергосбережение».

В июне 2009 г. В. Н. Шкрыкиным было учреждено акционерное общество с тождественным фирменным наименованием – закрытое акционерное общество «СТКС-Энергосбережение», где он является генеральным директором. Данное общество осуществляет аналогичную деятельность в области проектирования и строительства.

Основным видом обоих хозяйствующих субъектов является проектирование и строительство зданий и сооружений 1-го и 2-го уровней ответственности в соответствии с государственным стандартом.

В приложении к Приказу Госстроя России от 26.12.1997 № 17-140 значится примерный классификатор видов строительной деятельности и работ, осуществляемых на основании лицензии для зданий и сооружений I и II уровня ответственности, в котором, в том числе, значатся те виды работ, по которым, как считает заявитель, они являются конкурентами с ЗАО «СТКС-Энергосбережение», а именно: выполнение проектных работ, выполнение строительно-монтажных работ (монтаж санитарно-технического оборудования, прокладка наружных сетей отопления, водоснабжения и канализации из полимерных материалов), монтаж технологического оборудования (котельных установок и вспомогательного оборудования), пусконаладочные работы.

Кроме того, как указывает заявитель, Положением «О лицензировании деятельности по строительству зданий и сооружений I и II уровней ответственности в соответствии с государственным стандартом (в ред. Постановления Правительства РФ от 07.11.2008 № 821) определен порядок лицензирования деятельности по строительству зданий и сооружений I и II уровней ответственности в соответствии с государственным стандартом, осуществляемой юридическими лицами независимо от организационно-правовой формы и индивидуальными предпринимателями (при осуществлении строительства, расширения, реконструкции, капитального ремонта и технического перевооружения).

Деятельность по строительству зданий и сооружений I и II уровней ответственности в соответствии с государственным стандартом включает выполнение строительно-монтажных работ, в том числе общестроительных, отделочных, санитарно-технических, специальных и монтажных работ, а также выполнение работ по ремонту зданий и сооружений, пусконаладочных работ и функций заказчика-застройщика.

В доказательство осуществления аналогичных видов работ с ЗАО «СТКС-Энергосбережение» – проектирования и монтажа заявителем были представлены:

договоры

- № 35 подряда от 27.05.2008, заключенный им с ООО «Полимет», предметом которого является проектирование, комплектация, монтаж, пуск, наладка, сдача в эксплуатацию газопровода и газовой котельной ;

- № 16 от 11.03.2008, заключенный с ООО «СК «Уральский дом», предмет которого – выполнение работ по проектированию индивидуального теплового пункта мощностью 2,95 МВт и узла коммерческого учета тепловой энергии и теплоносителя жилого дома, первый этаж по ул. Машинная – Луганская стр. № 2 и

№ 3;

- подряда № 39 от 17.04.2009, заключенный с ООО «Инкотэм», предмет – выполнение работ по проектированию, комплектации, изготовлению, монтажу, подключению к внешним сетям теплоснабжения, водоснабжения, газоснабжения, электроснабжению, пуску, наладке газовой котельной);

- подряда № 1/58 от 08.09.2009 – ОАО «Нижнетагильский хлебокомбинат», предмет – выполнение работ по техническому перевооружению газовой котельной мощностью 3,29 МВт;

- подряда № 51 от 10.09.2008 – ЕМУП «Специализированное управление эксплуатации и реабилитации жилья» (СУЭРЖ), предмет – выполнение работ по техническому перевооружению котельной для теплоснабжения комплекса зданий по ул. Контроллеров, 19-в, г. Екатеринбург

счета-фактуры с актами о приемке выполненных работ:

- № 208 от 18.11.2008 – ООО СК «Уральский дом» (проектные работы по дог. 16 от 11.03.2008);

- № 166 от 30.09.2008 – ООО «Полимет» (проектные работы по договору 35 от 27.05.2009);

- № 239 от 25.12.2008 – ООО «Полимет» (в том числе проектные работы)

- № 8 от 26.01.2009 – ЕМУП «СУЭРЖ» - оборудование согласно акта выполненных работ – ремонт здания по договору 51 от 10.09.2008;

- № 80 от 31.03.2009 – ЕМУП «СУЭРЖ» – ремонт здания котельной;

№ 105 от 15.06.2009 – ЕМУП «СУЭРЖ» - капитальный ремонт котельной

смету № 078-ПН, пусконаладка теплового пункта ОАО «Уралэлектромедь»,

акт о приемке выполненных работ за ноябрь 2008 г. Заказчик – ООО СПФ «БИК»

ЗАО «СТКС-Энергосбережение» отметило, что до апреля 2009 г. В. Н. Шкрыкин был генеральным директором данной организации и при учреждении нового ЗАО «СТКС-Энергосбережение» знал, какие виды деятельности осуществляет прежнее ЗАО «СТКС-Энергосбережение».

В подтверждение осуществления ответчиком аналогичных с заявителем видов работ ЗАО «СТКС-Энергосбережение» был представлен договор подряда № 14/1 от 07.07.2009, заключенный вновь созданным в 2009 г. ЗАО «СТКС-Энергосбережение» с ОАО «Завод Промавтоматика». Предметом указанного договора является выполнение работ по переключению теплоснабжения и ГВС жилого дома по ул. Студенческая, 13 к котельной ФГУП УЭМЗ: проектирование, монтаж теплотрассы и трубопроводов горячего водоснабжения...

Также заявителем был представлен акт о приемке выполненных работ за июль 2009 г., по которому вновь созданное в 2009 г. ЗАО «СТКС-Энергосбережение» для ЗАО «Екатеринбургский виншампанкомбинат» осуществляло пусконаладочные работы систем автоматизации технологических процессов.

В письменных объяснениях (вх. № 01-8580 от 10.09.2009) и на заседании комиссии ЗАО «СТКС-Энергосбережение» нарушение антимонопольного законодательства не признало, сообщив, что не является конкурентом заявителю по следующим основаниям:

В соответствии с п. 3 ст. 1474 Гражданского кодекса РФ, не допускается использование юридическим лицом фирменного наименования, тождественного фирменному наименованию другого юридического лица, если указанные юридические лица осуществляют аналогичную деятельность.

Согласно п. 1 ст. 5 Федерального закона «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» коды по Общероссийскому классификатору видов экономической деятельности, осуществляемой юридическим лицом, включаются в Единый государственный реестр юридических лиц (ЕГРЮЛ). Сведения о видах деятельности, которые заниматься юридическое лицо, указываются им в заявлении по форме З11001, которое предоставляется в регистрирующий орган.

Как следует из информационного письма Свердловского областного комитета государственной статистики от 24.06.2003 № 12-5/14, заявитель – ЗАО «СТКС-Энергосбережение», генеральный директор С. Н. Табаринцев, осуществляет следующие виды деятельности (по кодам ОКВЭД ОК 029-2001): 51.53  
Оптовая торговля лесоматериалами, строительными материалами санитарно-техническим оборудованием

51.53.24 Оптовая торговля прочими строительными материалами

52.46.5 Розничная торговля санитарно-техническим оборудованием

52.46.7 Розничная торговля строительными материалами, не включенными в другие группировки

51.13.2 Деятельность агентов по оптовой торговле строительными материалами

45.41 Производство штукатурных работ

45.42 Производство столярных и плотничных работ

45.43 Устройство покрытий полов и облицовка стен

45.44 Производство малярных и стекольных работ

45.45 Производство прочих отделочных и завершающих работ

70.31.12 Предоставление посреднических услуг при покупке, продаже и аренде нежилого недвижимого имущества

В свою очередь, согласно информационному письму Территориального органа Федеральной службы государственной статистики по Свердловской области от 01.07.2009 № 12-05/5234, ЗАО «СТКС-Энергосбережение», ОГРН 1096673006968, генеральный директор В. Н. Шкрыкин, осуществляет следующие виды деятельности (по кодам ОКВЭД ОК 029-2001):45.3 Монтаж инженерного оборудования зданий и сооружений

45.1 Подготовка строительного участка

45.2 Строительство зданий и сооружений

45.5 Аренда строительных машин и оборудования с оператором

45.4 Производство отделочных работ

74.2 Деятельность в области архитектуры; инженерно-техническое проектирование; геолого-разведочные и геофизические работы; геодезическая и картографическая деятельность; деятельность в области стандартизации и метрологии; деятельность в области гидрометеорологии и смежных с ней областях; виды деятельности, связанные с решением технических задач, не включенные в другие группировки

29.1 Производство механического оборудования

29.24.9 Предоставление услуг по монтажу, ремонту и техническому обслуживанию прочего оборудования общего назначения, не включенного в другие группировки

29.23.9 Предоставление услуг по монтажу, ремонту и техническому обслуживанию промышленного холодильного и вентиляционного оборудования

31.10.9 Предоставление услуг по монтажу, ремонту и техническому обслуживанию и перемотке электродвигателей, генераторов и трансформаторов

31.20.9 Предоставление услуг по монтажу, ремонту и техническому обслуживанию электрической распределительной и регулирующей аппаратуры

31.62.9 Предоставление услуг по монтажу, ремонту и техническому обслуживанию прочего электрооборудования, не включенного в другие группировки

33.3 Монтаж приборов контроля и регулирования технологических процессов

28.30.9 Предоставление услуг по монтажу, ремонту и техническому обслуживанию паровых котлов, кроме котлов центрального отопления

29.12.9 Предоставление услуг по монтажу, ремонту и техническому обслуживанию насосов и компрессоров

51.1 Оптовая торговля через агентов (за вознаграждение или на договорной основе)

- 51.4 Оптовая торговля непродовольственными потребительскими товарами
- 51.5 Оптовая торговля несельскохозяйственными промежуточными продуктами, отходами и ломом
- 51.6 Оптовая торговля машинами и оборудованием
- 51.7 Прочая оптовая торговля
- 74.84 Предоставление прочих услуг
- 74.14 Консультирование по вопросам коммерческой деятельности и управления

Из сопоставления двух перечней видов деятельности, указывает ответчик, видно, что заявитель и ЗАО «СТКС-Энергосбережение», несмотря на схожесть названий, аналогичными видами деятельности не занимаются.

Соответственно, делает вывод ЗАО «СТКС-Энергосбережение», требования п. 3 ст. 1474 ГК РФ им не нарушаются. Отсутствие аналогичных видов деятельности у двух юридических лиц, исключает возможность конкуренции между ними, поэтому, по мнению ЗАО «СТКС-Энергосбережение», не нарушены и ограничения, установленные ст. 14 ФЗ «О защите конкуренции»).

Таким образом, как считает ЗАО «СТКС-Энергосбережение», отсутствуют основания для его привлечения к административной ответственности за правонарушение, предусмотренное ч. 2 ст. 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Рассмотрев представленные материалы, заслушав доводы и возражения сторон, комиссия приходит к следующим выводам:

Территориальный орган Федеральной антимонопольной службы осуществляет функции по контролю и надзору за соблюдением законодательства в сфере конкуренции на товарных рынках и защиты конкуренции на рынке финансовых услуг (далее – антимонопольное законодательство), деятельности субъектов естественных монополий (в части установленных законодательством полномочий антимонопольного органа), рекламы (в части установленных законодательством полномочий антимонопольного органа).

Целями ФЗ «О защите конкуренции» являются предупреждение и пресечение монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции на товарных рынках в Российской Федерации, обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков (ч. 2 ст. 1 ФЗ «О защите конкуренции»).

ФЗ «О защите конкуренции» определяет: 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.

Согласно ст. 10.bis «Конвенции по охране промышленной собственности» (Заключена в Париже 20.03.1883) (ред. от 02.10.1979) актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах., в том числе подлежат запрету все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента.

Недобросовестная конкуренция (ст. 4 ФЗ «О защите конкуренции») – 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 нанести вред их деловой репутации.

Недобросовестная конкуренция запрещена (ч. 1 ст. 14 ФЗ «О защите конкуренции»).

Для признания действий какого-либо субъекта недобросовестной конкуренцией необходимо одновременное выполнение следующих условий:

1. Наличие конкурентных отношений между субъектами, что предполагает осуществление ими фактической деятельности на одном товарном рынке и в пределах определенных географических границ (на определенной территории), а также наличие соперничества, состязательности между ними на данном рынке.

2. При наличии конкурентных отношений совершение одним из хозяйствующих субъектов каких-либо действий, которые:

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

- направлены на приобретение преимуществ перед конкурентом;

- причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам-конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

Недобросовестная конкуренция запрещена (ч. 1 ст. 14 ФЗ «О защите конкуренции»).

Материалами дела установлено:

ЗАО «СТКС-Энергосбережение» и ЗАО «СТКС-Энергосбережение» являются коммерческими организациями, осуществляющими приносящую доход деятельность на одном товарном рынке (проектирование, монтаж и строительство зданий и сооружений 1-го и 2-го уровней ответственности в соответствии с государственным стандартом) в пределах одних географических границ – г. Екатеринбург, в том числе Свердловская область. Указанное подтверждается

договорами, заключенными вышеуказанными лицами в течение 2008 – 2009 годов.

Услуги ЗАО «СТКС-Энергосбережение» и ЗАО «СТКС-Энергосбережение» являются взаимозаменяемыми, поскольку могут быть сравнимы по функциональному назначению, применению, качественным характеристикам, цене и другим параметрам таким образом, что приобретатель действительно заменяет или готов заменить услуги одного из указанных лиц на услуги другого.

Таким образом, ЗАО «СТКС-Энергосбережение» и ЗАО «СТКС-Энергосбережение» являются конкурентами, эффективно ограничивая своими самостоятельными действиями возможность каждого из них односторонне воздействовать на общие условия обращения товара на соответствующем рынке.

Ст. 14 ФЗ «О защите конкуренции» содержит открытый перечень возможных форм недобросовестной конкуренции.

Ч. 2 ст. 14 ФЗ «о защите конкуренции» запрещает недобросовестную конкуренцию, связанную с приобретением и использованием исключительного права на средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ или услуг.

Согласно ст. 54 ГК РФ, «юридическое лицо, являющееся коммерческой организацией, должно иметь фирменное наименование. Юридическое лицо, фирменное наименование которого зарегистрировано в установленном порядке, имеет исключительное право его использования» (п. 4).

Фирменное наименование, являясь средством индивидуализации его носителя, рассматривается законодательством как объект исключительного права (ст. ст. 1225, 1226 ГК РФ).

Согласно ст. 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.

Распоряжение исключительным правом на фирменное наименование (в том числе путем его отчуждения или предоставления другому лицу права использования фирменного наименования) не допускается.

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.

Юридическое лицо, нарушившее правила указанного выше пункта 3, 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.

Согласно ст. 1475 ГК РФ: 1. На территории Российской Федерации действует право на фирменное наименование, включенное в единый государственный реестр юридических лиц.

2. 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.

Таким образом, именно ЗАО «СТКС-Энергосбережение» (адрес: 620137, г. Екатеринбург, ул. Вилонова, 45, литер «Д», офис 8) как юридическое лицо – самостоятельный субъект гражданского права, в силу регистрации в установленном законодательством порядке приобрело исключительное право на использование в гражданском обороте своего фирменного наименования путем включения в ЕГРЮЛ 18.06.2002, то есть ранее, чем произошла регистрация в 2009 г. созданного юридического лица (29.06.2009).

В результате регистрации тождественного фирменного наименования при создании юридического лица в 2009 году собственности на неделимый объект гражданских прав в отношении видов деятельности, аналогичных видам деятельности заявителя, не возникает.

Актом недобросовестной конкуренции признается такое действие хозяйствующего субъекта, которое способно оказать влияние на конкуренцию, то есть повлиять на распределение спроса, предоставить лицу, распространившему информацию, преимущества над конкурентами и причинить им вред.

Длительное использование ЗАО «СТКС-Энергосбережение» в обороте указанного индивидуализирующего и идентифицирующего его обозначения сформировало устойчивое восприятие данного обозначения как способа идентификации конкретного лица, оказывающего услуги по проектированию, монтажу и строительству зданий и сооружений I и II уровней ответственности в соответствии с государственным стандартом на территории г. Екатеринбурга и Свердловской области – ЗАО «СТКС-Энергосбережение» .

Использование для целей индивидуализации вновь созданным юридическим лицом фирменного наименования уже существующего юридического лица смешивает эти два юридических лица, вводит в заблуждение потребителей относительно лица, оказывающего услуги.

Регистрация и использование ЗАО «СТКС-Энергосбережение» тождественного наименования при осуществлении аналогичной деятельности направлены на присвоение всех тех преимуществ в предпринимательской деятельности, которые уже приобретены ЗАО «СТКС-Энергосбережение» в результате длительного использования указанного средства индивидуализации в данной сфере деятельности.

Вред может выражаться в убытках или ущербе деловой репутации, при этом для

признания действий хозяйствующего субъекта недобросовестной конкуренцией достаточно одной лишь возможности наступления таких последствий и доказательств реального вреда не требуется.

Под убытками ст. 15 ГК РФ понимает расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно произвести для восстановления нарушенного права, утрата или повреждение имущества (реальный ущерб), а также недополученные доходы, которое это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было бы нарушено (упущенная выгода).

В результате рассматриваемых действий ЗАО «СТКС-Энергосбережение» могут быть причинены убытки в виде упущенной выгоды.

Таким образом, действия ЗАО «СТКС-Энергосбережение», связанные с регистрацией и использованием наименования «Закрытое акционерное общество «СТКС-Энергосбережение» («ЗАО «СТКС-Энергосбережение»)), противоречат законодательству РФ, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости, направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности и могли причинить убытки конкуренту – ЗАО «СТКС-Энергосбережение» .

На основании вышеизложенного, 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 ЗАО «СТКС-Энергосбережение» допустившим акт недобросовестной конкуренции в форме приобретения и использования исключительных прав на средство индивидуализации юридического лица – фирменного наименования - «Закрытое акционерное общество «СТКС-Энергосбережение» (ЗАО «СТКС-Энергосбережение»), тождественного фирменному наименованию конкурента, что противоречит законодательству РФ, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости, направлено на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности и могло причинить убытки конкуренту – ЗАО «СТКС-Энергосбережение» (ч. 2 ст. 14 ФЗ «О защите конкуренции»).

2. ЗАО «СТКС-Энергосбережение» выдать предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

3. Передать материалы дела должностному лицу, уполномоченному осуществлять производство по делам об административных правонарушениях по ч. 1 ст. 14.33 КоАП РФ.

Резолютивная часть решения оглашена 29.09.2009. Решение в полном объеме изготовлено 13.10.2009.

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение антимонопольного органа.

Председатель комиссии

М. А. Анисимова

Члены комиссии

И. В. Яргина

С. В. Абрамова

## **Решение**

### **по делу № 91 А**

29 сентября 2009 года

г. Екатеринбург

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Свердловской области по рассмотрению дел по признакам нарушения антимонопольного законодательства в составе:

М. А. Анисимовой – заместителя руководителя Управления, председателя комиссии;

И. В. Яргиной – начальника отдела контроля за соблюдением законодательства о

рекламе и недобросовестной конкуренцией, члена комиссии;

С. В. Абрамовой – ведущего специалиста-эксперта отдела контроля за соблюдением законодательства о рекламе и недобросовестной конкуренцией, члена комиссии,

рассмотрев дело № 91 А, возбужденное в отношении ЗАО «СТКС-Энергосбережение» по признакам нарушения ст. 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции»),

УСТАНОВИЛА:

Дело № 91 А по признакам нарушения антимонопольного законодательства было возбуждено в отношении ЗАО «СТКС-Энергосбережение» на основании сведений, содержащихся в заявлении ЗАО «СТКС-Энергосбережение», приказом от 18.08.2009 № 378/1. Рассмотрение дела Определением от 18.08.2009 назначено на 15.09.2009. По итогам заседания в рассмотрении дела дважды объявлялся перерыв для получения дополнительной информации – на 22.09.2009 и на 29.09.2009 соответственно.

При рассмотрении дела установлено:

Заявитель – ЗАО «СТКС-Энергосбережение» указывает на недобросовестную конкуренцию со стороны ЗАО «СТКС-Энергосбережение», сообщая в подтверждение указанного на следующее:

Заявитель был зарегистрирован 18.06.2002. Одним из акционеров общества и его генеральным директором являлся В. Н. Шкрыкин.

30.04.2009 полномочия генерального директора В. Н. Шкрыкина были досрочно прекращены, и он уволился из ЗАО «СТКС-Энергосбережение».

В июне 2009 г. В. Н. Шкрыкиным было учреждено акционерное общество с тождественным фирменным наименованием – закрытое акционерное общество «СТКС-Энергосбережение», где он является генеральным директором. Данное общество осуществляет аналогичную деятельность в области проектирования и строительства.

Основным видом обоих хозяйствующих субъектов является проектирование и строительство зданий и сооружений 1-го и 2-го уровней ответственности в соответствии с государственным стандартом.

В приложении к Приказу Госстроя России от 26.12.1997 № 17-140 значится примерный классификатор видов строительной деятельности и работ, осуществляемых на основании лицензии для зданий и сооружений I и II уровня ответственности, в котором, в том числе, значатся те виды работ, по которым, как считает заявитель, они являются конкурентами с ЗАО «СТКС-Энергосбережение», а именно: выполнение проектных работ, выполнение строительно-монтажных работ (монтаж санитарно-технического оборудования, прокладка наружных сетей

отопления, водоснабжения и канализации из полимерных материалов), монтаж технологического оборудования (котельных установок и вспомогательного оборудования), пусконаладочные работы.

Кроме того, как указывает заявитель, Положением «О лицензировании деятельности по строительству зданий и сооружений I и II уровней ответственности в соответствии с государственным стандартом (в ред. Постановления Правительства РФ от 07.11.2008 № 821) определен порядок лицензирования деятельности по строительству зданий и сооружений I и II уровней ответственности в соответствии с государственным стандартом, осуществляемой юридическими лицами независимо от организационно-правовой формы и индивидуальными предпринимателями (при осуществлении строительства, расширения, реконструкции, капитального ремонта и технического перевооружения).

Деятельность по строительству зданий и сооружений I и II уровней ответственности в соответствии с государственным стандартом включает выполнение строительно-монтажных работ, в том числе общестроительных, отделочных, санитарно-технических, специальных и монтажных работ, а также выполнение работ по ремонту зданий и сооружений, пусконаладочных работ и функций заказчика-застройщика.

В доказательство осуществления аналогичных видов работ с ЗАО «СТКС-Энергосбережение» – проектирования и монтажа заявителем были представлены:

#### Договоры

- № 35 подряда от 27.05.2008, заключенный им с ООО «Полимет», предметом которого является проектирование, комплектация, монтаж, пуск, наладка, сдача в эксплуатацию газопровода и газовой котельной ;

- № 16 от 11.03.2008, заключенный с ООО «СК «Уральский дом», предмет которого – выполнение работ по проектированию индивидуального теплового пункта мощностью 2,95 МВт и узла коммерческого учета тепловой энергии и теплоносителя жилого дома, первый этаж по ул. Машинная – Луганская стр. № 2 и № 3;

- подряда № 39 от 17.04.2009, заключенный с ООО «Инкотэм», предмет – выполнение работ по проектированию, комплектации, изготовлению, монтажу, подключению к внешним сетям теплоснабжения, водоснабжения, газоснабжения, электроснабжению, пуску, наладке газовой котельной);

- подряда № 1/58 от 08.09.2009 – ОАО «Нижнетагильский хлебокомбинат», предмет – выполнение работ по техническому перевооружению газовой котельной мощностью 3,29 МВт;

- подряда № 51 от 10.09.2008 – ЕМУП «Специализированное управление эксплуатации и реабилитации жилья» (СУЭРЖ), предмет – выполнение работ по техническому перевооружению котельной для теплоснабжения комплекса зданий по ул. Контроллеров, 19-в, г. Екатеринбург

счета-фактуры с актами о приемке выполненных работ:

- № 208 от 18.11.2008 – ООО СК «Уральский дом» (проектные работы по дог. 16 от 11.03.2008);

- № 166 от 30.09.2008 – ООО «Полимет» (проектные работы по договору 35 от 27.05.2009);

- № 239 от 25.12.2008 – ООО «Полимет» (в том числе проектные работы)

- № 8 от 26.01.2009 – ЕМУП «СУЭРЖ» - оборудование согласно акта выполненных работ – ремонт здания по договору 51 от 10.09.2008;

- № 80 от 31.03.2009 – ЕМУП «СУЭРЖ» – ремонт здания котельной;

№ 105 от 15.06.2009 – ЕМУП «СУЭРЖ» - капитальный ремонт котельной

смету № 078-ПН, пусконаладка теплового пункта ОАО «Уралэлектромедь»,

акт о приемке выполненных работ за ноябрь 2008 г. Заказчик – ООО СПФ «БИК»

ЗАО «СТКС-Энергосбережение» отметило, что до апреля 2009 г. В. Н. Шкрыкин был генеральным директором данной организации и при учреждении нового ЗАО «СТКС-Энергосбережение» знал, какие виды деятельности осуществляет прежнее ЗАО «СТКС-Энергосбережение».

В подтверждение осуществления ответчиком аналогичных с заявителем видов работ ЗАО «СТКС-Энергосбережение» был представлен договор подряда № 14/1 от 07.07.2009, заключенный вновь созданным в 2009 г. ЗАО «СТКС-Энергосбережение» с ОАО «Завод Промавтоматика». Предметом указанного договора является выполнение работ по переключению теплоснабжения и ГВС жилого дома по ул. Студенческая, 13 к котельной ФГУП УЭМЗ: проектирование, монтаж теплотрассы и трубопроводов горячего водоснабжения...

Также заявителем был представлен акт о приемке выполненных работ за июль 2009 г., по которому вновь созданное в 2009 г. ЗАО «СТКС-Энергосбережение» для ЗАО «Екатеринбургский виншампанкомбинат» осуществляло пусконаладочные работы систем автоматизации технологических процессов.

В письменных объяснениях (вх. № 01-8580 от 10.09.2009) и на заседании комиссии ЗАО «СТКС-Энергосбережение» нарушение антимонопольного законодательства не признало, сообщив, что не является конкурентом заявителю по следующим основаниям:

В соответствии с п. 3 ст. 1474 Гражданского кодекса РФ, не допускается использование юридическим лицом фирменного наименования, тождественного фирменному наименованию другого юридического лица, если указанные юридические лица осуществляют аналогичную деятельность.

Согласно п. 1 ст. 5 Федерального закона «О государственной регистрации

юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» коды по Общероссийскому классификатору видов экономической деятельности, осуществляемой юридическим лицом, включаются в Единый государственный реестр юридических лиц (ЕГРЮЛ). Сведения о видах деятельности, которые заниматься юридическое лицо, указываются им в заявлении по форме З11001, которое предоставляется в регистрирующий орган.

Как следует из информационного письма Свердловского областного комитета государственной статистики от 24.06.2003 № 12-5/14, заявитель – ЗАО «СТКС-Энергосбережение», генеральный директор С. Н. Табаринцев, осуществляет следующие виды деятельности (по кодам ОКВЭД ОК 029-2001): 51.53  
Оптовая торговля лесоматериалами, строительными материалами санитарно-техническим оборудованием

- 51.53.24 Оптовая торговля прочими строительными материалами
- 52.46.5 Розничная торговля санитарно-техническим оборудованием
- 52.46.7 Розничная торговля строительными материалами, не включенными в другие группировки
- 51.13.2 Деятельность агентов по оптовой торговле строительными материалами
- 45.41 Производство штукатурных работ
- 45.42 Производство столярных и плотничных работ
- 45.43 Устройство покрытий полов и облицовка стен
- 45.44 Производство малярных и стекольных работ
- 45.45 Производство прочих отделочных и завершающих работ
- 70.31.12 Предоставление посреднических услуг при покупке, продаже и аренде нежилого недвижимого имущества

В свою очередь, согласно информационному письму Территориального органа Федеральной службы государственной статистики по Свердловской области от 01.07.2009 № 12-05/5234, ЗАО «СТКС-Энергосбережение», ОГРН 1096673006968, генеральный директор В. Н. Шкрыкин, осуществляет следующие виды деятельности (по кодам ОКВЭД ОК 029-2001): 45.3 Монтаж инженерного оборудования зданий и сооружений

- 45.1 Подготовка строительного участка
- 45.2 Строительство зданий и сооружений
- 45.5 Аренда строительных машин и оборудования с оператором
- 45.4 Производство отделочных работ

- 74.2 Деятельность в области архитектуры; инженерно-техническое проектирование; геолого-разведочные и геофизические работы; геодезическая и картографическая деятельность; деятельность в области стандартизации и метрологии; деятельность в области гидрометеорологии и смежных с ней областях; виды деятельности, связанные с решением технических задач, не включенные в другие группировки
- 29.1 Производство механического оборудования
- 29.24.9 Предоставление услуг по монтажу, ремонту и техническому обслуживанию прочего оборудования общего назначения, не включенного в другие группировки
- 29.23.9 Предоставление услуг по монтажу, ремонту и техническому обслуживанию промышленного холодильного и вентиляционного оборудования
- 31.10.9 Предоставление услуг по монтажу, ремонту и техническому обслуживанию и перемотке электродвигателей, генераторов и трансформаторов
- 31.20.9 Предоставление услуг по монтажу, ремонту и техническому обслуживанию электрической распределительной и регулирующей аппаратуры
- 31.62.9 Предоставление услуг по монтажу, ремонту и техническому обслуживанию прочего электрооборудования, не включенного в другие группировки
- 33.3 Монтаж приборов контроля и регулирования технологических процессов
- 28.30.9 Предоставление услуг по монтажу, ремонту и техническому обслуживанию паровых котлов, кроме котлов центрального отопления
- 29.12.9 Предоставление услуг по монтажу, ремонту и техническому обслуживанию насосов и компрессоров
- 51.1 Оптовая торговля через агентов (за вознаграждение или на договорной основе)
- 51.4 Оптовая торговля непродовольственными потребительскими товарами
- 51.5 Оптовая торговля несельскохозяйственными промежуточными продуктами, отходами и ломом
- 51.6 Оптовая торговля машинами и оборудованием
- 51.7 Прочая оптовая торговля
- 74.84 Предоставление прочих услуг
- 74.14 Консультирование по вопросам коммерческой деятельности и управления



Из сопоставления двух перечней видов деятельности, указывает ответчик, видно, что заявитель и ЗАО «СТКС-Энергосбережение», несмотря на схожесть названий, аналогичными видами деятельности не занимаются.

Соответственно, делает вывод ЗАО «СТКС-Энергосбережение», требования п. 3 ст. 1474 ГК РФ им не нарушаются. Отсутствие аналогичных видов деятельности у двух юридических лиц, исключает возможность конкуренции между ними, поэтому, по мнению ЗАО «СТКС-Энергосбережение», не нарушены и ограничения, установленные ст. 14 ФЗ «О защите конкуренции»).

Таким образом, как считает ЗАО «СТКС-Энергосбережение», отсутствуют основания для его привлечения к административной ответственности за правонарушение, предусмотренное ч. 2 ст. 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Рассмотрев представленные материалы, заслушав доводы и возражения сторон, комиссия приходит к следующим выводам:

Территориальный орган Федеральной антимонопольной службы осуществляет функции по контролю и надзору за соблюдением законодательства в сфере конкуренции на товарных рынках и защиты конкуренции на рынке финансовых услуг (далее – антимонопольное законодательство), деятельности субъектов естественных монополий (в части установленных законодательством полномочий антимонопольного органа), рекламы (в части установленных законодательством полномочий антимонопольного органа).

Целями ФЗ «О защите конкуренции» являются предупреждение и пресечение монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции на товарных рынках в Российской Федерации, обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков (ч. 2 ст. 1 ФЗ «О защите конкуренции»).

ФЗ «О защите конкуренции» определяет: 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.

Согласно ст. 10.bis «Конвенции по охране промышленной собственности» (Заключена в Париже 20.03.1883) (ред. от 02.10.1979) актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах., в том числе подлежат запрету все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента.

Недобросовестная конкуренция (ст. 4 ФЗ «О защите конкуренции») – 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 нанести вред их деловой репутации.

Недобросовестная конкуренция запрещена (ч. 1 ст. 14 ФЗ «О защите конкуренции»).

Для признания действий какого-либо субъекта недобросовестной конкуренцией необходимо одновременное выполнение следующих условий:

1. Наличие конкурентных отношений между субъектами, что предполагает осуществление ими фактической деятельности на одном товарном рынке и в пределах определенных географических границ (на определенной территории), а также наличие соперничества, состязательности между ними на данном рынке.

2. При наличии конкурентных отношений совершение одним из хозяйствующих субъектов каких-либо действий, которые:

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

- направлены на приобретение преимуществ перед конкурентом;

- причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам-конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

Недобросовестная конкуренция запрещена (ч. 1 ст. 14 ФЗ «О защите конкуренции»).

Материалами дела установлено:

ЗАО «СТКС-Энергосбережение» и ЗАО «СТКС-Энергосбережение» являются коммерческими организациями, осуществляющими приносящую доход деятельность на одном товарном рынке (проектирование, монтаж и строительство зданий и сооружений 1-го и 2-го уровней ответственности в соответствии с государственным стандартом) в пределах одних географических границ – г. Екатеринбург, в том числе Свердловская область. Указанное подтверждается договорами, заключенными вышеуказанными лицами в течение 2008 – 2009 годов.

Услуги ЗАО «СТКС-Энергосбережение» и ЗАО «СТКС-Энергосбережение» являются взаимозаменяемыми, поскольку могут быть сравнимы по функциональному назначению, применению, качественным характеристикам, цене и другим параметрам таким образом, что приобретатель действительно заменяет или готов заменить услуги одного из указанных лиц на услуги другого.

Таким образом, ЗАО «СТКС-Энергосбережение» и ЗАО «СТКС-Энергосбережение» являются конкурентами, эффективно ограничивая своими самостоятельными действиями возможность каждого из них односторонне воздействовать на общие условия обращения товара на соответствующем рынке.

Ст. 14 ФЗ «О защите конкуренции» содержит открытый перечень возможных форм недобросовестной конкуренции.

Ч. 2 ст. 14 ФЗ «о защите конкуренции» запрещает недобросовестную конкуренцию, связанную с приобретением и использованием исключительного права на средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ или услуг.

Согласно ст. 54 ГК РФ, «юридическое лицо, являющееся коммерческой организацией, должно иметь фирменное наименование. Юридическое лицо, фирменное наименование которого зарегистрировано в установленном порядке, имеет исключительное право его использования» (п. 4).

Фирменное наименование, являясь средством индивидуализации его носителя, рассматривается законодательством как объект исключительного права (ст. ст. 1225, 1226 ГК РФ).

Согласно ст. 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.

Распоряжение исключительным правом на фирменное наименование (в том числе путем его отчуждения или предоставления другому лицу права использования фирменного наименования) не допускается.

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.

Юридическое лицо, нарушившее правила указанного выше пункта 3, 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.

Согласно ст. 1475 ГК РФ: 1. На территории Российской Федерации действует право на фирменное наименование, включенное в единый государственный реестр юридических лиц.

2. 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.

Таким образом, именно ЗАО «СТКС-Энергосбережение» (адрес: 620137, г. Екатеринбург, ул. Вилонова, 45, литер «Д», офис 8) как юридическое лицо –

самостоятельный субъект гражданского права, в силу регистрации в установленном законодательством порядке приобрело исключительное право на использование в гражданском обороте своего фирменного наименования путем включения в ЕГРЮЛ 18.06.2002, то есть ранее, чем произошла регистрация в 2009 г. созданного юридического лица (29.06.2009).

В результате регистрации тождественного фирменного наименования при создании юридического лица в 2009 году собственности на неделимый объект гражданских прав в отношении видов деятельности, аналогичных видам деятельности заявителя, не возникает.

Актом недобросовестной конкуренции признается такое действие хозяйствующего субъекта, которое способно оказать влияние на конкуренцию, то есть повлиять на распределение спроса, предоставить лицу, распространившему информацию, преимущества над конкурентами и причинить им вред.

Длительное использование ЗАО «СТКС-Энергосбережение» в обороте указанного индивидуализирующего и идентифицирующего его обозначения сформировало устойчивое восприятие данного обозначения как способа идентификации конкретного лица, оказывающего услуги по проектированию, монтажу и строительству зданий и сооружений I и II уровней ответственности в соответствии с государственным стандартом на территории г. Екатеринбурга и Свердловской области – ЗАО «СТКС-Энергосбережение» .

Использование для целей индивидуализации вновь созданным юридическим лицом фирменного наименования уже существующего юридического лица смешивает эти два юридических лица, вводит в заблуждение потребителей относительно лица, оказывающего услуги.

Регистрация и использование ЗАО «СТКС-Энергосбережение» тождественного наименования при осуществлении аналогичной деятельности направлены на присвоение всех тех преимуществ в предпринимательской деятельности, которые уже приобретены ЗАО «СТКС-Энергосбережение» в результате длительного использования указанного средства индивидуализации в данной сфере деятельности.

Вред может выражаться в убытках или ущербе деловой репутации, при этом для признания действий хозяйствующего субъекта недобросовестной конкуренцией достаточно одной лишь возможности наступления таких последствий и доказательств реального вреда не требуется.

Под убытками ст. 15 ГК РФ понимает расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно произвести для восстановления нарушенного права, утрата или повреждение имущества (реальный ущерб), а также недополученные доходы, которое это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было бы нарушено (упущенная выгода).

В результате рассматриваемых действий ЗАО «СТКС-Энергосбережение» могут быть причинены убытки в виде упущенной выгоды.

Таким образом, действия ЗАО «СТКС-Энергосбережение», связанные с регистрацией и использованием наименования «Закрытое акционерное общество

«СТКС-Энергосбережение» («ЗАО «СТКС-Энергосбережение»), противоречат законодательству РФ, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости, направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности и могли причинить убытки конкуренту – ЗАО «СТКС-Энергосбережение» .

На основании вышеизложенного, 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 ЗАО «СТКС-Энергосбережение» допустившим акт недобросовестной конкуренции в форме приобретения и использования исключительных прав на средство индивидуализации юридического лица – фирменного наименования - «Закрытое акционерное общество «СТКС-Энергосбережение» (ЗАО «СТКС-Энергосбережение»), тождественного фирменному наименованию конкурента, что противоречит законодательству РФ, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости, направлено на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности и могло причинить убытки конкуренту – ЗАО «СТКС-Энергосбережение» (ч. 2 ст. 14 ФЗ «О защите конкуренции»).

2. ЗАО «СТКС-Энергосбережение» выдать предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

3. Передать материалы дела должностному лицу, уполномоченному осуществлять производство по делам об административных правонарушениях по ч. 1 ст. 14.33 КоАП РФ.

Резолютивная часть решения оглашена 29.09.2009. Решение в полном объеме изготовлено 13.10.2009.

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение антимонопольного органа.

Председатель комиссии

М. А. Анисимова

Члены комиссии

И. В. Яргина

С. В. Абрамова