

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Курганской области по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства, рассмотрев дело № 65 по признакам нарушения ООО «Общественное предпринимательское сообщество «Курганский похоронный дом» части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

### **УСТАНОВИЛА:**

13 марта 2012 года в Курганское УФАС России поступило заявление ООО Курганский Похоронный Дом «Харон» в отношении ООО «Общественное предпринимательское сообщество «Курганский похоронный дом» (ООО «ОПС «Курганский похоронный дом»), со стороны которого допускается недобросовестная конкуренция.

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

ООО Курганский Похоронный Дом «Харон» осуществляет деятельность в сфере предоставления ритуальных услуг в г. Кургане с 2006 года. За этот период времени в результате оказания недорогих и качественных услуг ими заработана хорошая репутация на этом рынке услуг, клиенты хотят покупать товар и получать услуги именно у них.

В 2010 году зарегистрировано ООО «ОПС «Курганский похоронный дом», которое имеет сходство, достигающее степени смешения, в фирменных наименованиях юридических лиц и использует этот факт для недобросовестной конкуренции, получения преимуществ в предпринимательской деятельности.

В торговых точках ООО «ОПС «Курганский похоронный дом», расположенных в г. Кургане по адресам: ул. Дзержинского, д. 22, ул. Мостостроителей, д. 5 (Заозерный микрорайон), ул. Карбышева, д. 35, размещены вывески с текстом «Курганский похоронный дом» без указания на то, что это «Общественное предпринимательское сообщество», прилагают фотографии данных вывесок.

На автомобилях ООО «ОПС «Курганский похоронный дом» имеется надпись «Курганский похоронный дом», также без указания на то, что это «Общественное предпринимательское сообщество», прилагают фотографию автомобиля.

Неоднократно высказывались требования ООО «ОПС «Курганский похоронный дом» о том, что вблизи бюро судебно-медицинской экспертизы должны осуществлять торговлю только они.

С февраля 2012 года работники ООО «ОПС «Курганский похоронный дом» осуществляют выездную торговлю ритуальными принадлежностями на автомобиле «Соболь» прямо у павильона ООО Курганский Похоронный Дом «Харон» по адресу: г. Курган, пр. Машиностроителей, д. 34. В этом павильоне оказываются услуги по изготовлению гробов, венков, крестов, памятников и т. д. Работники ООО «ОПС «Курганский похоронный дом», находясь около павильона, говорят клиентам, которые спрашивают Курганский похоронный

дом «Харон», что это они и затем оказывают им аналогичные услуги. При этом автомобиль «Соболь» закрывает рекламную атрибутику павильона и сам проход к павильону.

В результате указанных действий ООО «ОПС «Курганский похоронный дом» у ООО Курганский Похоронный Дом «Харон» сейчас идет постоянное снижение доходов. Если в 2009 году доход составлял 2,9 млн рублей, то в 2010 году доход составил всего 1,8 млн рублей, в 2011 году около 0,7 млн рублей, а в 2012 году вообще доход минимизировался. За 2010 год доход снизился на 1049000 рублей, в 2011 году на 1175000 рублей. Прилагают копии соответствующих бухгалтерских документов.

С УМВД по Курганской области для приобщения к материалам дела направлены копии решений по материалам проверок, принятых по заявлениям работника ООО Курганский Похоронный Дом «Харон», копия протокола об административном правонарушении в отношении Шушарина С.А., фотографии места совершения административного правонарушения.

В постановлении об отказе в возбуждении уголовного дела от 11.03.2012 года, вынесенного ОП № 2 УМВД России по г. Кургану, отражено следующее: «29.02.2012 г. в ОП № 2 УМВД России по г. Кургану поступило заявление от гр. С ... с просьбой привлечь к ответственности должностных лиц ООО «ОПС «Курганский похоронный дом», которые нарушают правила торговли и осуществляют торговлю в неустановленных органами местного самоуправления местах.

В ходе проверки было установлено, что гр. С ... осуществляет предпринимательскую деятельность, является продавцом в магазине ритуальных товаров, расположенном по адресу г. Курган, пр. Машиностроителей, д. 34. 28.02.2012 г. в 5 метрах от крыльца салона ритуальных услуг был выставлен автомобиль ГАЗ Баргузин, из данного автомобиля осуществлялась торговля товарами ритуального назначения. В действиях данных лиц усматривается состав административного правонарушения, предусмотренный ст. 25.4 Закона Курганской области об административных правонарушениях «осуществление торговли в неустановленных органами местного самоуправления местах». По данному факту лица были привлечены к административной ответственности».

В постановлении об отказе в возбуждении уголовного дела от 21.03.2012 года, вынесенного ОП № 2 УМВД России по г. Кургану, отражено следующее: «В своем заявлении она просит оказать ей помощь и принять меры к работникам ООО «ОПС «Курганский похоронный дом» ИП Трифанова С.А., которые хотят отстранить их от здоровой конкуренции, организуют незаконную торговлю ритуальными принадлежностями с автомобиля «Соболь» вблизи салона ООО Курганский Похоронный Дом «Харон» по адресу г. Курган, пр. Машиностроителей 34, где она работает приемщиком заказов.

В 2009 году вблизи их салона было открыто коммерческое предприятие ООО «ОПС «Курганский похоронный дом», в союз которого вошел индивидуальный предприниматель Трифанов С.А. Начиная с конца февраля 2012 г. руководством ООО «ОПС «Курганский похоронный дом» вблизи их салона была выставлена для незаконной торговли выездная торговая точка для

осуществления продаж ритуальными принадлежностями с автомобиля «Соболь». Тем самым мешая им работать, уводя от их салона клиентов».

В постановлении об отказе в возбуждении уголовного дела от 12.05.2012 года, вынесенного ОП № 2 УМВД России по г. Кургану, отражено следующее: «В ходе проведенной проверки опрошенная гр. С ...пояснила, что она является работником ООО Курганский Похоронный Дом «Харон», который расположен по адресу г. Курган, пр. Машиностроителей, д. 34 ... гр. П ..., работающий в организации Курганский похоронный дом мешает ей спокойно работать с клиентами. Когда она выходит из своего салона, то он периодически ходит следом за ней. 02.05.2012 г. около 12-00 часов, когда гр. С ... находилась на своем рабочем месте в салоне, то гр. П ... также ходил следом за ней, не давал ей прохода. Также, когда она выходила из своего салона, то он ей предлагал зайти в салон обратно».

В протоколе об административном правонарушении от 02.03.2012 г. 45Д № 116383, составленном в отношении Шушарина С.А., продавца-консультанта ООО «ОПС «Курганский похоронный дом», отражено следующее: «02.03.2012 г. в 13-05 часов у дома № 34 по пр. Машиностроителей в г. Кургане гр. Шушарин С.А. осуществлял торговлю венками в количестве 10 штук по цене 700 рублей за штуку с автомобиля ГАЗ 2752 г.н. С 396 ЕР45 в неустановленном органами местного самоуправления месте, своими действиями нарушил ст. 25.4 ЗКО об АП».

ООО Курганский Похоронный Дом «Харон» зарегистрировано инспекцией Федеральной налоговой службы по г. Кургану, основной государственный регистрационный номер <...> от 04.10.2006 года, присвоен ИНН 4501125350. Согласно Единого государственного реестра юридических лиц ООО Курганский Похоронный Дом «Харон» осуществляет деятельность по организации похорон и предоставлению связанных с ними услуг (ОКВЭД 93.03), деятельность в сфере предоставления ритуальных услуг в г. Кургане.

ООО «ОПС «Курганский похоронный дом» зарегистрировано инспекцией Федеральной налоговой службы по г. Кургану, основной государственный регистрационный номер <...> от 01.06.2010 года, присвоен ИНН 4501159590. Согласно Единого государственного реестра юридических лиц ООО «ОПС «Курганский похоронный дом» осуществляет деятельность по организации похорон и предоставлению связанных с ними услуг (ОКВЭД 93.03), деятельность в сфере предоставления ритуальных услуг в г. Кургане.

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. 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.

ООО Курганский Похоронный Дом «Харон» является правообладателем фирменного наименования, поскольку первым зарегистрировало его на свое имя 04.10.2006 года, ООО «ОПС «Курганский похоронный дом» зарегистрировано только 01.06.2010 года.

В силу статей 8 и 10. bis Конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883, участником которой Российская Федерация является с 01.07.1995, фирменное наименование охраняется без обязательной подачи заявки или регистрации и независимо от того, является ли оно частью товарного знака, при этом 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 не только тождественного, но и сходного фирменного наименования, неправомерно.

Согласно заключения специалиста Филистеевой О.В., кандидата филологических наук, доцента кафедры общего языкознания Курганского государственного университета, словесные обозначения Курганский Похоронный Дом «Харон» и Курганский похоронный дом в сравниваемых товарных знаках имеют полное фонетическое сходство 3-х элементов. В указанной связи может идти речь и об ассоциациях одного знака с другим на основе их звукового (фонетического) образа. Словесные обозначения, образующие товарные знаки Курганский похоронный дом «Харон» и «Курганский похоронный дом», 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 ООО Курганский похоронный дом «Харон» и ООО «ОПС «Курганский похоронный дом», при восприятии их потребителями, поскольку элементы «Курганский», «похоронный» и «дом», 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. Также Филистеева О.В. отмечает, что эти обозначения могли бы считаться тождественными, поскольку знак «Курганский похоронный дом» совпадает со знаком «Курганский похоронный дом «Харон» во всех элементах. Говорить о полном тождестве не позволяет только наличие слова «Харон» в знаке Курганский похоронный дом «Харон», тогда как знак «Курганский

похоронный дом» даже не имеет дифференцирующего признака.

ООО Курганский Похоронный Дом «Харон» и ООО «ОПС «Курганский похоронный дом» осуществляют свою деятельность по организации похорон и предоставлению связанных с ними услуг, деятельность в сфере предоставления ритуальных услуг в г. Кургане, следовательно, являются хозяйствующими субъектами-конкурентами.

Представитель заявителя Степанов В.Н., директор ООО Курганский Похоронный Дом «Харон», пояснил, что поддерживает требования, указанные в заявлениях, в действиях ООО «ОПС «Курганский похоронный дом» содержится недобросовестная конкуренция. Мы работаем с 2006 года, за это время заработали хорошую репутацию, клиенты нас знают и хотят пользоваться нашими услугами. В 2010 года зарегистрировано ООО «ОПС «Курганский похоронный дом», представители которого предложили нам делать венки, кресты и т. д., отдавать все это им, а они уже будут продавать. Мы естественно на это не согласились, тогда началась недобросовестная конкуренция, представители ООО «ОПС «Курганский похоронный дом» говорят, что это они ООО Курганский Похоронный Дом «Харон», не дают пройти к нашему месту торговли, перехватывают клиентов, ставят автомобиль около павильона, не дают выходить продавцу из павильона, ходят за ней, в результате у нас постоянно падают доходы. Хотят захватить весь рынок оказания ритуальных услуг в г. Кургане. Дополнительно приобщает фотографию автомобиля ООО «ОПС «Курганский похоронный дом» с надписью «Курганский похоронный дом».

Представитель ООО «ОПС «Курганский похоронный дом» Зайцева Н.А., доверенность от 01.06.2012 года, возражала в рамках письменного объяснения, что в действиях ООО «ОПС «Курганский похоронный дом» нет недобросовестной конкуренции. Слова «Курганский похоронный дом» в фирменном наименовании юридического лица указывают на род деятельности в соответствии с требованиями пункта 2 статьи 1473 Гражданского кодекса Российской Федерации, а также на место нахождения. В нашем фирменном наименовании юридического лица имеются слова «Общественное предпринимательское сообщество», которые индивидуализируют нас и в связи с этим тождество фирменных наименований отсутствует. Заключение специалиста Филистеевой О.В. является её мнением, статуса эксперта нет. Заявила устное ходатайство о проведении экспертизы фирменных наименований.

Указанные доводы комиссия по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства считает не основанными на Гражданском кодексе Российской Федерации. Устное ходатайство комиссия по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства отклоняет в связи с тем, что в деле имеется достаточно доказательств, необходимости в дополнительном заключении специалиста нет.

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 добросовестности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам – конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

Действия ООО «ОПС «Курганский похоронный дом» способны ввести в заблуждение потребителей относительно оказываемых им услуг, фирменное наименование не позволяет идентифицировать юридических лиц и приводит к смешению сторон в хозяйственной деятельности, противоречат Гражданскому кодексу Российской Федерации, а также обычаям делового оборота, требованиям добросовестности, 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. 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 «ОПС «Курганский похоронный дом» 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. Выдать ООО «ОПС «Курганский похоронный дом», г. Курган, ул. Халтурина, д.

8, предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства в срок до 01.08.2012 года, с сообщением о принятых мерах в Курганское УФАС России не позднее 15.08.2012 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.

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

#### **ПРЕДПИСЫВАЕТ :**

ООО «ОПС «Курганский похоронный дом», в срок до 01.08.2012 года прекратить нарушение пункта 4 части 1 статьи 14 Федерального закона «О защите конкуренции», а именно:

не использовать фирменное наименование «Курганский похоронный дом» путем указания на вывесках, бланках, счетах и иной документации, объявлениях и рекламе, на автомобилях, на товарах 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.