

Решение

по делу № 947-ФАС52-07/13

Резолютивная часть решения объявлена 23 октября 2013 года.

Решение изготовлено в полном объеме 28 октября 2013 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства в составе:

- | | | |
|----------------|----|--|
| Смирнов С.В. | - | Председатель Комиссии, заместитель руководителя управления; |
| Швецова О.Ю. | - | член Комиссии, начальник отдела контроля финансовых рынков, рекламы и недобросовестной конкуренции, |
| Михайлова Н.В. | -- | член Комиссии, заместитель начальника отдела контроля финансовых рынков, рекламы и недобросовестной конкуренции, |

рассмотрев дело №947-ФАС52-07/13, возбужденное в отношении **индивидуального предпринимателя Сабирова А.А. (607060, Нижегородская область, г.Выкса, ул.Романова, д.34, офис «Росс-Тур»)** по заявлению **общества с ограниченной ответственностью «Сеть магазинов горящих путевок» (117208, г.Москва, ул.Чертановская, д.9, стр.2)** по признакам нарушения пункта 4 части 1 статьи 14 Федерального закона «О защите конкуренции», в присутствии ИП Сабирова А.А.,

УСТАНОВИЛ:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области поступило обращение ООО «Сеть магазинов горящих путевок» (г.Москва) на действия ИП Сабирова А.А., противоречащие, по мнению заявителя, пункту 4

части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции». В своем обращении заявитель сообщил, что ИП Сабиров А.А. незаконно использует товарный знак, принадлежащий ООО «Сеть магазинов горящих путевок».

В связи с указанными обстоятельствами, руководитель управления Федеральной антимонопольной службы России по Нижегородской области 03 сентября 2013 года издал приказ №365 о возбуждении дела №947-ФАС52-07/13 по признакам нарушения пункта 4 части 1 статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции» в отношении ИП Сабирова А.А.

Рассмотрение дела по существу состоялось 23.10.2013г. На рассмотрение дела представитель ООО «Сеть магазинов горящих путевок» не явился, общество направило ходатайство от 23.09.2013г. о рассмотрении дела в отсутствие его представителя и направления итогового документа по почте.

Заслушав доклад члена комиссии, обсудив доводы представителей заявителя и ответчика, исследовав имеющиеся в деле доказательства, комиссия приходит к следующим выводам.

Сабиров А.А. зарегистрирован 17.03.2010г. в качестве индивидуального предпринимателя за основным государственным регистрационным номером 310524707600067 согласно свидетельства серия <...> Межрайонной инспекцией ФНС № 4 по Нижегородской области и осуществляет деятельность по предоставлению услуг турагентства на территории Нижегородской области.

ООО «Сеть магазинов горящих путевок» зарегистрировано 08.12.2004г. за основным государственным регистрационным номером 1047796945635 согласно свидетельства серия <...> Согласно Устава Общество осуществляет деятельность по предоставлению всех видов туристско-экскурсионных услуг. Обществом заключены договоры с индивидуальными предпринимателями и юридическими лицами на предоставление права пользования зарегистрированным товарным знаком на территории Нижегородской области.

Таким образом, ООО «Сеть магазинов горящих путевок» и ИП Сабиров А.А. осуществляют деятельность на рынке предоставления туристических услуг в границах Российской Федерации и являются конкурентами.

ООО «Сеть магазинов горящих путевок» является правообладателем товарных знаков «ГОРЯЩИХ» и «Сеть магазинов горящих путевок» по свидетельствам №351200 (дата приоритета с 28.06.2006г.), №469680 (дата приоритета с 24.08.2011г.), №422256 (дата приоритета с 17.11.2009г.). Товарные знаки зарегистрированы по 35, 36, 39, 41, 42, 43, 44, 45 классам МКТУ.

ООО «Сеть магазинов горящих путевок» предоставило право пользования товарным знаком «ГОРЯЩИХ» по свидетельству №351200 ИП Сабирову А.А., заключив договор исключительной лицензии от 15.04.2010г. №417. Срок действия договора до 31.12.2012г.

Между тем, согласно фотографиям от 26.04.2013г., представленных заявителем, ИП Сабиров А.А. продолжал использовать товарный знак «ГОРЯЩИХ» на здании офиса по адресу: г.Выкса, ул.Романова, д.34, после истечения срока договора.

ИП Сабиров А.А. в ответе от 19.08.2013г. (вх.№4425 от 21.08.2013г.) и в ходе рассмотрения дела сообщил, что действительно в период с 10.01.2013г. по 26.04.2013г. использовал товарный знак, принадлежащий ООО «Сеть магазинов горящих путевок», так как нарушил срок демонтажа вывесок, содержащих слова «ГОРЯЩИЕ» и «ГОРЯЩИХ», размещенных на здании. Вывески были демонтированы в конце апреля 2013 года. ИП Сабиров А.А. представил фотографии, согласно которым в настоящее время использование товарного знака «ГОРЯЩИХ» прекращено.

Согласно статье 1477 Гражданского кодекса РФ на товарный знак, то есть на обозначение, служащее для индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей, признается исключительное право, удостоверяемое свидетельством на товарный знак.

Согласно статье 1484 Гражданского кодекса РФ лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака в соответствии со [статьей 1229](#) настоящего Кодекса любым не противоречащим закону способом. Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на товарный знак. Никто не вправе использовать без разрешения правообладателя сходные с его товарным знаком обозначения в отношении товаров, для индивидуализации которых товарный знак зарегистрирован, или однородных товаров, если в результате такого использования возникнет вероятность смешения.

Исключительное право на товарный знак может быть осуществлено для индивидуализации товаров, работ или услуг, в отношении которых товарный знак зарегистрирован, в частности путем размещения товарного знака:

- 1) на товарах, в том числе на этикетках, упаковках товаров, которые производятся, предлагаются к продаже, продаются, демонстрируются на выставках и ярмарках или иным образом вводятся в гражданский оборот на территории Российской Федерации, либо хранятся или перевозятся с этой целью, либо ввозятся на территорию Российской Федерации;
- 2) при выполнении работ, оказании услуг;
- 3) на документации, связанной с введением товаров в гражданский оборот;
- 4) в предложениях о продаже товаров, о выполнении работ, об оказании услуг, а также в объявлениях, на вывесках и в рекламе;
- 5) в сети "Интернет", в том числе в доменном имени и при других способах адресации.

Право использования товарного знака предоставляется правообладателем третьим лицам на основании лицензионного договора (статья 1489 Гражданского кодекса РФ).

Комиссией Нижегородского УФАС России установлено, что между ООО «Сеть магазинов горящих путевок» (Лицензиар) и ИП Сабировым А.А. (Лицензиат) был заключен договор исключительной лицензии на товарный знак от 15.04.2010г. №417. ООО «Сеть магазинов горящих путевок» предоставило ИП Сабирову А.А. право использования им в предпринимательской деятельности товарного знака

«Горящих» по свидетельству №351200. Согласно договору Лицензиар обязан передать необходимую документацию, в том числе предоставить электронные макеты для использования во внешнем и внутреннем оформлении офиса, изготовлении полиграфической продукции, сувениров и так далее. Лицензиат обязан был соблюдать руководство по фирменному стилю, разработанному лицензиаром, при использовании товарного знака.

В связи с заключением указанного договора ИП Сабиров А.А. разместил рекламные вывески с товарным знаком «Горящих» на фасаде здания офиса по адресу: Нижегородская область, г.Выкса, ул.Романова, д.34.

Согласно пункта 8.1 договора №417 срок действия договора закончился 31.12.2012г. По пункту 7.5 договора №417 в случае расторжения договора Лицензиат обязан в течение 10 дней со дня регистрации расторжения договора или истечения срока действия договора прекратить использовать в предпринимательской деятельности товарный знак, а также средства индивидуализации, которые имеют в своем изображении или тексте информацию, переданную по договору.

Таким образом, с 10.01.2013г. ИП Сабиров А.А. был обязан прекратить использование в своей предпринимательской деятельности товарный знак, принадлежащий ООО «Сеть магазинов горящих путевок» по свидетельству №351200.

Между тем, согласно представленной заявителем фотографии 26.04.2013г. рекламная вывеска с товарным знаком «Горящих» располагалась на фасаде здания по адресу: Нижегородская область, г.Выкса, ул.Романова, д.34.

Из пояснения ИП Сабирова А.А. следует, что зимой 2013г. предприниматель вел переговоры с ООО «Развитие Общественной Системы Сервиса и Туризма», результатом которых стало подписание партнерского соглашения от 01.05.2013г. №50-010 с обществом на использование фирменного наименования «РоссТур». Согласно представленным ИП Сабировым А.А. фотографий и пояснений в конце зимы 2013г. у входа в офис предпринимателя были установлены вывески с наименованием «РоссТур», однако вывеска с товарным знаком «Горящих» так же располагалась на фасаде здания, в котором располагается офис ИП Сабирова А.А., до конца апреля 2013г.

В соответствии с пунктом 9 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 №135-Федерального закона «О защите конкуренции», **недобросовестной конкуренцией** являются любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

Для признания действий хозяйствующего субъекта недобросовестной конкуренцией необходимо исходить из признаков недобросовестной конкуренции, изложенных в пункте 9 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции». Такими признаками являются:

- хозяйствующие субъекты должны осуществлять предпринимательскую деятельность;
- действия недобросовестного хозяйствующего субъекта должны быть направлены на получение преимуществ;
- действия недобросовестного хозяйствующего субъекта должны быть противозаконны;
- действия недобросовестного хозяйствующего субъекта должны причинить или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам.

Закон обязывает квалифицировать действия хозяйствующего субъекта как недобросовестную конкуренцию только при наличии в его действиях всех признаков недобросовестной конкуренции, предусмотренных Федеральным законом «О защите конкуренции».

Пунктом 4 части 1 статьи 14 Федерального закона «О защите конкуренции» определено, что не допускается недобросовестная конкуренция, в том числе, 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 и услуг.

Материалами дела подтверждается, что ИП Сабиров А.А. в период с 10 января по 26 апреля 2013 года осуществлял предпринимательскую деятельность по предоставлению услуг турагентства с использованием товарного знака «Горящих», принадлежащего ООО «Сеть магазинов горящих путевок» по свидетельству №351200.

Действия ИП Сабирова А.А. по осуществлению предпринимательской деятельности по предоставлению услуг турагентства с незаконным использованием товарного знака «Горящих», принадлежащего ООО «Сеть магазинов горящих путевок» по свидетельству №351200, противоречат нормам Гражданского кодекса Российской Федерации, международным нормам права, а также требованиям добросовестности, разумности и справедливости.

Действия ИП Сабирова А.А. по осуществлению предпринимательской деятельности по предоставлению услуг турагентства с незаконным использованием товарного знака «Горящих», принадлежащего ООО «Сеть магазинов горящих путевок» по свидетельству №351200, направлены на получение преимущества в предпринимательской деятельности, поскольку товарный знак «Горящих» ООО «Сеть магазинов горящих путевок» широко известен и завоевал определенный сегмент потребительского рынка.

ООО «Сеть магазинов горящих путевок» в отзыве от 06.09.2013г. №03 сообщило, что в результате использования товарного знака общества без договора заявитель лишился денежных средств, которые обязан уплачивать лицензиат за пользование товарным знаком.

Комиссия Нижегородского УФАС России считает, что действия ИП Сабирова А.А. могли причинить убытки конкуренту – ООО «Сеть магазинов горящих путевок» в виде упущенной выгоды, то есть недополучения прибыли из-за незаконного

использования товарного знака без лицензионного договора.

Таким образом, действия ИП Сабирова А.А. по осуществлению предпринимательской деятельности по предоставлению услуг турагентства с незаконным использованием товарного знака «Горящих», принадлежащего ООО «Сеть магазинов горящих путевок» по свидетельству №351200, являются актом недобросовестной конкуренции и противоречат пункту 4 части 1 статьи 14 Федерального Закона «О защите конкуренции».

В ходе рассмотрения дела ИП Сабиров А.А. признал совершенное правонарушение и пояснил, что добровольно устранил нарушение в апреле 2013 года.

Представленные в материалы дела фотографии и пояснения ИП Сабирова А.А. свидетельствуют о добровольном устранении нарушения пункта 4 части 1 статьи 14 Федерального закона «О защите конкуренции».

В соответствии со статьей 48 Федерального закона «О защите конкуренции», пунктом 3.41 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по возбуждению и рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства Российской Федерации, утвержденного Приказом ФАС России от 25.12.2007 года № 447, рассмотрение дела подлежит прекращению в случае добровольного устранения нарушения антимонопольного законодательства и его последствий лицом, совершившим такое нарушение (при этом резолютивная часть решения о прекращении рассмотрения дела должна содержать сведения об установлении факта нарушения ответчиком или ответчиками антимонопольного законодательства).

Таким образом, Комиссия Нижегородского УФАС России прекращает рассмотрение дела.

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», пунктом 3.41 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по возбуждению и рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства Российской Федерации, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Рассмотрение дела № 947-ФАС52-07/13 прекратить.

2. Признать действия ИП Сабирова А.А., выразившиеся в осуществлении предпринимательской деятельности по предоставлению услуг турагентства с использованием товарного знака «Горящих» ООО «Сеть магазинов горящих путевок» по свидетельству №351200, недобросовестной конкуренцией, противоречащей пункту 4 части 1 статьи 14 Федерального Закона «О защите конкуренции».

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Нижегородского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 2 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

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

Председатель комиссии

С.В.Смирнов

Члены Комиссии

О.Ю.Швецова

Н.В.Михайлова