

Резолютивная часть решения оглашена 25 января 2018г.
В полном объеме решение изготовлено 26 января 2018г.

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

председатель Комиссии:

К <...> – заместитель руководителя управления,

члены Комиссии:

Б<...> – начальник отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы,

Б<...> – главный специалист-эксперт отдела контроля недобросовестной конкуренции и рекламы,

рассмотрев дело № 05-ФАС22-НК/12-17, возбужденное по заявлению ООО «Максим-Бийск» (ИНН 2204074300, адрес (место нахождения) 659306, Алтайский край, г.Бийск, Владимира Ленина ул., 258, помещение Н-1, офис 4), по признакам нарушения ИП Богдановым <...> (659330, Алтайский край, г.Бийск, Социалистическая ул., 36<...>) части 2 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в создании смешения с деятельностью заявителя путем копирования оформления внешнего вида автомобилей такси рекламно-информационными материалами в виде наклеек на бортах автомобилей при осуществлении предпринимательской деятельности на рынке оказания услуг по вызову такси посредством диспетчера, неразрывно связанным и производным по отношению к рынку осуществления перевозок такси, на территории города Бийска Алтайского края, в отсутствие представителей ответчика – ИП Богданова <...>, заявителя – ООО «Максим-Бийск», заинтересованного лица – ООО «РадиоТЭК» (извещены надлежащим образом),

УСТАНОВИЛА:

10 октября 2017 года в Алтайское краевое УФАС России с заявлением на недобросовестные действия ООО «РадиоТЭК», г.Бийск на рынке оказания услуг, связанных с привлечением клиентов в сфере пассажирских и грузовых перевозок автомобильным транспортом, обратилось ООО «Максим-Бийск», г.Бийск. Заявитель указывает, что ООО «РадиоТЭК» с августа 2017 года на территории города Бийска допускает осуществление предпринимательской деятельности на рынке оказания услуг по вызову такси с нарушением статьи 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции», что выражается в использовании на бортах автомобилей такси рекламных материалов в виде наклеек «Закажи такси» «777-777 с изображением автомобиля» (левый борт авто), «Пора ехать!» «777-777 с изображением автомобиля» (правый борт авто), схожих до степени смешения с рекламными материалами аналогичного содержания, принадлежащих заявителю и размещенных на бортах автомобилей такси.

В качестве доказательств недобросовестной конкуренции заявителем представлены фотоснимки автомобилей такси с указанными выше рекламными материалами.

ООО «Максим-Бийск» просит пресечь нарушение законодательства о защите конкуренции, привлечь виновных лиц к административной ответственности, вынести предписание о прекращении нарушения законодательства о защите конкуренции. В соответствии со статьей 44 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» по результатам рассмотрения заявления антимонопольным органом возбуждено дело по признакам нарушения части 2 статьи 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции», которой установлен запрет на

недобросовестную конкуренцию, связанную с созданием смешения.

25 января 2018 года представители лиц, привлеченных к участию в деле (ответчик – ИП Богданов <...>, заявитель – ООО «Максим-Бийск», заинтересованное лицо – ООО «РадиоТЭК») на рассмотрение дела не явились, о дате, времени и месте его рассмотрения извещены надлежащим образом.

В соответствии с частью 2 статьи 45 Федерального закона «О защите конкуренции» рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства осуществляется на заседании комиссии. Лица, участвующие в деле, должны быть извещены о времени и месте его рассмотрения. В случае неявки на заседание комиссии лиц, участвующих в деле и надлежащим образом извещенных о времени и месте рассмотрения дела, комиссия вправе рассмотреть дело в их отсутствие. На основании вышеизложенного, Комиссией принято решение о рассмотрении дела в отсутствие представителей ИП Богданова <...>, ООО «Максим-Бийск», ООО «РадиоТЭК».

Комиссия, изучив материалы дела и исследовав доказательства по делу, дав им надлежащую оценку, пришла к следующим выводам.

Заявитель – полное фирменное наименование ОБЩЕСТВО С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ «МАКСИМ-БИЙСК», ИНН 2204074300, адрес (место нахождения) 659306, Алтайский край, г.Бийск, Владимира Ленина ул., 258, помещение Н-1, офис 4, дата регистрации 23.03.2015г., основной вид деятельности – деятельность, связанная с использованием вычислительной техники и информационных технологий, прочая (код ОКВЭД – 62.09), дополнительный – деятельность по обработке данных, предоставление услуг по размещению информации и связанная с этим деятельность (код ОКВЭД – 63.11). Сведения об управляющей организации – ООО «УПРАВЛЕНИЕ РЕГИОНАМИ» (640000, Курганская область, г.Курган, ул. К.Мяготина, 117).

Материалами дела подтверждается факт осуществления заявителем предпринимательской деятельности на рынке оказания услуг по вызову такси под коммерческим обозначением «Сервис заказа такси «Maxim». Общество таксомоторной организацией не является, услуг по перевозке пассажиров и багажа легковым такси не оказывает. Деятельность организации заключается в предоставлении диспетчерских услуг и сводится к тому, что перевозчику предоставляются информационные услуги – формирование и обеспечение доступа перевозчика к информационному ресурсу, представляющему собой базу данных заявок на перевозки, а также осуществление технического сопровождения (прием заявки, ее перевод в машиночитаемый вид, извещение заказчика (пассажира) о принятии заявки к исполнению и пр.). То есть функция ООО «Максим-Бийск» сводится и ограничивается формированием информационного ресурса (то есть прием и обработка заявок) и предоставлением к нему доступа. Данный рынок неразрывно связан и является производным по отношению к рынку осуществления перевозок такси.

Утвержденные правила оказания услуг опубликованы в открытом доступе на сайте <https://taximaxim.ru/term/>.

Лицо, в отношении которого подано заявление – полное фирменное наименование ОБЩЕСТВО С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ «РАДИО ТЭК», ИНН 2204011477, адрес (место нахождения): 659300, Алтайский край, г.Бийск, Коммунарский, 17-45; дата регистрации 13.05.2011г., основной вид деятельности – деятельность в области связи на базе проводных технологий прочая (код ОКВЭД 61.10.9).

Согласно материалам дела, ООО «Радио ТЭК» не осуществляет деятельность на рынке оказания услуг, связанных с привлечением клиентов в сфере пассажирских и грузовых перевозок автомобильным транспортом, автомобильного парка не

имеет. Однако Обществом заключен лицензионный договор №2017/120 от 14.06.2017г. с ООО «ТАКСТЕЛЕКОМ» на право использования базы данных Maindb, содержащей актуальные сведения о существующей потребности в перевозке пассажиров и багажа легковым такси.

Согласно пункту 1.2 данного договора под базой данных понимается организованная структура, представляющая собой совокупность материалов, средств технического, программного и аппаратного обеспечения, а также методов и алгоритмов (программный код), обеспечивающих взаимодействие элементов базы данных, и предназначенных для систематизации, хранения и обработки, трансформации материалов согласно алгоритмам базы данных, а также для обеспечения доступа к материалам базы данных.

В силу п.1.9. договора доступ лицензиара к базе данных осуществляется по принципу SaaS, то есть удаленно, посредством сети Интернет через web-интерфейс. Факт начала использования лицензиатом базы данных подтверждается актом о начале использования базы данных, составляемым по форме, установленной приложением № 3 к настоящему договору. Согласно п. 1.11 договора использование базы данных осуществляется в целях осуществления им предпринимательской деятельности.

Согласно пункту 4.1.3 договора, лицензиат может использовать базу данных, в том числе путем передачи права использования базы данных третьи лицам на основании сублицензионных договоров без предварительного уведомления и без получения согласия на это лицензиара.

В связи с чем, ООО «Радио ТЭК» 15.06.2017г. заключен договор № 13 с ИП Богдановым <...>, согласно которому поставщик обязуется предоставить в распоряжение заказчика базу данных, содержащую актуальные сведения о существующей потребности в перевозке пассажиров, а также предоставить услуги связи, в т.ч. многоканальных телефонных номеров.

Таким образом, ООО «Максим-Бийск» и ИП Богданов <...> являются хозяйствующими субъектами-конкурентами, так как осуществляют предпринимательскую деятельность на одном товарном рынке – на рынке оказания услуг по вызову такси посредством диспетчера, неразрывно связанным и производным по отношению к рынку осуществления перевозок такси на территории города Бийска Алтайского края. Следовательно, добросовестная конкуренция, как фактор ведения данными хозяйствующими субъектами конкурентной борьбы на началах добросовестности, разумности и справедливости, в соответствии с законодательством Российской Федерации, не создавая препятствий друг другу, заведомо предполагается.

Согласно пункту 9 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции», недобросовестная конкуренция - 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.

Из определения понятия «недобросовестная конкуренция» следует, что для признания действий хозяйствующего субъекта актом недобросовестной конкуренции необходимо и достаточно, чтобы эти действия содержали одновременно следующие признаки:

- наличие конкурентных отношений между хозяйствующими субъектами;
- наличие действия хозяйствующего субъекта (группы лиц);

- направленность на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности;
- противоречие действия законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости;
- наличие действительных или потенциальных убытков у конкурента, наличие действительного или потенциального вреда, причиненного деловой репутации конкурента, вследствие осуществленных действий.

Таким образом, актом недобросовестной конкуренции признаются действия противоправного характера, целью которых является приобретение преимущественного положения на конкретном товарном рынке (при сопоставимости товаров по продуктовым и географическим границам определенного товарного рынка).

Федеральный закон «О защите конкуренции» является основным законодательным актом, на основании которого антимонопольный орган осуществляет защиту от недобросовестной конкуренции, процедура пресечения недобросовестной конкуренции определяется отдельными положениями настоящего Федерального закона, а также утвержденным Приказом ФАС России от 25.05.2012 № 339 Административным регламентом по исполнению государственной функции по возбуждению и рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства Российской Федерации (далее – Регламент).

В соответствии с пунктом 4 статьи 15 Конституции РФ общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации являются составной частью ее правовой системы. Если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем предусмотренные законом, то применяются правила международного договора.

Согласно пункту 1 статьи 10bis «Недобросовестная конкуренция» Конвенции по охране промышленной собственности, заключенной в г. Париже 20 марта 1883 года, актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах. В том числе согласно указанной международной правовой норме подлежат запрету все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента.

Запрет недобросовестной конкуренции установлен главой 2.1 Федерального закона «О защите конкуренции».

Согласно части 3 статьи 1 Гражданского кодекса РФ при установлении, осуществлении и защите гражданских прав и при исполнении гражданских обязанностей участники гражданских правоотношений должны действовать добросовестно.

В силу части 4 статьи 1 Гражданского кодекса РФ никто не вправе извлекать преимущество из своего незаконного или недобросовестного поведения.

В соответствии с частью 2 статьи 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции» не допускается недобросовестная конкуренция путем совершения хозяйствующим субъектом действий (бездействия), способных вызвать смешение с деятельностью хозяйствующего субъекта-конкурента либо с товарами или услугами, вводимыми хозяйствующим субъектом-конкурентом в гражданский оборот на территории Российской Федерации, в том числе копирование или имитация внешнего вида товара, вводимого в гражданский оборот хозяйствующим субъектом-конкурентом, упаковки такого товара, его этикетки,

наименования, цветовой гаммы, фирменного стиля в целом (в совокупности фирменной одежды, оформления торгового зала, витрины) или иных элементов, индивидуализирующих хозяйствующего-субъекта и (или) его товар.

Индивидуализировать продукцию могут как конкретные обозначения, не зарегистрированные в качестве товарных знаков, так и общий внешний вид, элементы оформления упаковки и другие средства. При смешении продукция хозяйствующего субъекта по тем или иным параметрам настолько напоминает продукцию конкурента, что потребитель способен принять его товара за товар конкурента.

Материалами дела установлено, что ООО «БункерМедиа» по заказу ООО «МобилТелеКом» разработаны макеты рекламно-информационных материалов в виде наклеек, предназначенных для размещения на бортах транспортных средств. В соответствии с разрешением на использование средств индивидуализации и рекламных материалов от 06.03.2017г. ООО «Мобил ТелеКом» передано ООО «Максим-Бийск» разрешение на использование товарного знака «ПОРА ЕХАТЬ» по свидетельству №607459, а также на использование коммерческого обозначения «Служба заказа такси «Maxim» и макетов рекламно-информационных материалов в виде наклеек, предназначенных для размещения на бортах транспортных средств. Как указано заявителем, рекламный материал, предназначенный для размещения на бортах такси ответчика, схож до степени смешения с рекламным материалом, разработанным ООО «БункерМедиа» для ООО «МобилТелеКом» и переданным по договору ООО «Максим-Бийск».

Как указано ООО «МобилТелеКом» на территории города Бийска иным хозяйствующим субъектам, кроме ООО «Максим-Бийск», разрешение на использование товарного знака «ПОРА ЕХАТЬ» по свидетельству № 607459, коммерческого обозначения «Служба заказа такси «Maxim» и макетов рекламно-информационных материалов в виде наклеек, предназначенных для размещения на бортах транспортных средств, не выдавалось.

ООО «РадиоТЭК» указывает, что решение о размещении рекламных материалов в виде наклеек на бортах автомобилей «Закази такси» «777-777 с изображением автомобиля», «Пора ехать!» «777-777 с изображением автомобиля» было принято ИП Богдановым <...>, что подтверждается актом на выполнение работ, услуг с ИП Готовым <...>.

Антимонопольным органом установлено, что спорные рекламные материалы в виде наклеек на бортах автомобилей такси выполнены в одной манере, цветовой гамме, последовательность их нанесения на борта автомобилей одинаковая, отличительной особенностью является номер телефона, цифры которого нанесены разным цветом, а также изображение автомобиля рядом с номером телефона на рекламно-информационных материалах ИП Богданова <...>, что может вызвать смешение услуг по вызову такси посредством диспетчера, неразрывно связанным и производным по отношению к рынку осуществления перевозок такси, поскольку потребитель на фоне визуального восприятия идентифицирует товар как принадлежащий определенному продавцу, что может повлечь за собой потенциальные убытки для заявителя виде упущенной выгоды.

В результате указанных действий, ИП Богданов <...> получает необоснованные преимущества на рынке оказания диспетчерских услуг, позволяющие, в частности произвести меньшие затраты, связанные с разработкой и внедрением своего коммерческого обозначения для оказания диспетчерских услуг по вызову такси. Следовательно, в действиях ИП Богданова <...> содержатся определяющие недобросовестную конкуренцию признаки: лицо, в отношении которого подано заявление, обладает признаком хозяйствующего субъекта; наличие конкурентных

отношений между хозяйствующими субъектами; использование рекламно-информационных материалов в виде наклеек на бортах автомобилей такси, схожих до степени смешения с аналогичными материалами заявителя; возможность получения хозяйствующим субъектом преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречие законодательству РФ, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости; способность указанными действиями причинить ущерб заявителю (как реальный, так и потенциальный) либо нанести вред деловой репутации последнего (как реальный, так и потенциальный).

Таким образом, действия ИП Богданова <...>, связанные с копированием рекламно-информационных материалов в виде наклеек на бортах автомобилей такси заявителя - ООО «Максим-Бийск» при осуществлении предпринимательской деятельности на рынке оказания услуг по вызову такси посредством диспетчера, неразрывно связанные и производные по отношению к рынку осуществления перевозок такси на территории города Бийска Алтайского края, нарушают запрет на недобросовестную конкуренцию в форме смешения.

Вместе с тем, Комиссией установлено, что 18.07.2017 года предпринимательская деятельность ИП Богданова <...> прекращена в связи со смертью, что подтверждается размещенными на официальном сайте ФНС России сведениями из ЕГРИП, а также предоставленным ООО «РадиоТЭК» свидетельством о смерти ИЛ-ТО №861027 от 26.07.2017г.

Указанные обстоятельства в силу пункта 3.138 Регламента свидетельствуют о необходимости прекращения рассмотрения настоящего дела

Кроме того, ООО «РадиоТЭК» представлено пояснение, что в связи со смертью гражданина РФ Богданова <...> договоры аренды транспортных средств между ИП Богдановым <...> и собственниками транспортных средств утратили свою юридическую силу, в связи с чем, рекламные материалы виде наклеек на бортах автомобилей были удалены.

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», Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать актом недобросовестной конкуренции действия ИП Богданова <...> (Алтайский край, г.Бийск, Социалистическая ул., 36-<...>), связанные с копированием рекламно-информационных материалов в виде наклеек на бортах автомобилей такси заявителя - ООО «Максим-Бийск», при осуществлении предпринимательской деятельности на рынке оказания услуг по вызову такси посредством диспетчера на территории города Бийска Алтайского края, что нарушает требования части 2 статьи 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции».

2. Производство по делу № 05-ФАС22-НК/12-17 прекратить в связи со смертью ИП Богданова <...> – единственного ответчика по делу.

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

Председатель Комиссии К<...>

Члены Комиссии Б<...>

Б<...>