

Резолютивная часть решения оглашена 20 августа 2014г.

В полном объеме решение изготовлено 20 августа 2014г.

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

Председатель Комиссии

П <...>,

Члены Комиссии:

Б<...>,

Б<...>,

рассмотрев дело №10-ФАС22-НК/07-14 по признакам нарушения индивидуальным предпринимателем Бедриным А.В. (далее ИП Бедрин А.В.) ИНН 222102812412 ч.1 ст. 14 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

с участием представителей:

от ответчика - ИП Бедрина А.В. представитель по доверенности Ч<...>
(доверенность б/н от 01.08.2014г.),

в отсутствие заявителя – общества с ограниченной ответственностью «ЖИЛФОНД» (далее ООО «ЖИЛФОНД») (г.Новосибирск), о дате, времени и месте рассмотрения дела извещено надлежащим образом,

УСТАНОВИЛА:

От представителя по доверенности ООО «ЖИЛФОНД» Б<...> поступило ходатайство (вхд. №8846 от 15.08.2014г.) о рассмотрении дела без представителя ООО «ЖИЛФОНД».

В силу ч.2 ст.45 Федерального закона «О защите конкуренции» не является препятствием для рассмотрения дела в отсутствие представителя заявителя, так как ООО «ЖИЛФОНД» своевременно и надлежащим образом извещено о времени и месте рассмотрения дела (в деле имеется уведомление о вручении почтового отправления).

В Алтайское краевое УФАС России поступило письменное обращение ООО «ЖИЛФОНД» г.Новосибирск (вхд. № 6345 от 18.06.2014г.) в отношении ИП Бедрина А.В. (место регистрации 656063, г.Барнаул, <...>) о нарушении исключительных прав ООО «ЖИЛФОНД» в виде незаконного использования фирменного наименования заявителя в предпринимательской деятельности на рынке операций с недвижимостью, что, по мнению заявителя, является актом недобросовестной конкуренции.

В качестве доказательств недобросовестной конкуренции заявителем

представлены скриншоты страниц общедоступной поисковой системы 2ГИС-Барнаул, интернет-сайта www.an-giloyfond.ru, выписка из ЕГРИП ИП Бедрина А.В.

Заявитель просит возбудить дело о нарушении антимонопольного законодательства по пунктам 2, 4 статьи 14 Федерального закона «О защите конкуренции» в отношении ИП Бедрина А.В., выдать ИП Бедрину А.В. предписание о прекращении нарушения, и привлечь его к административной ответственности по ст. 14.33 КоАП РФ.

В заседании Комиссии представитель ИП Бедрина А.В. Ч<...> пояснил, что ИП Бедриным А.В. коммерческое обозначение «ЖилФонд» было выбрано независимо от фирменного наименования заявителя, так как ответчик начал деятельность в начале 2012г. и работал в узком направлении по поиску и привлечению юридических и физических лиц в целях реализации строящихся квартир, а заявитель начал работать в городе Барнауле с июня 2012г., т.е. полгода заявителя не было на рынке и соответственно ИП Бедрин А.В. не мог знать о преимущественных правах заявителя на обозначение ЖИЛФОНД. ИП Бедрин А.В. услуги по продаже жилья на вторичном рынке не оказывал. Словесное обозначение «ЖилФонд» с сайта, из поисковой системе 2ГИС г.Барнаул и других источников удалено. Сайт www.an-giloyfond.ru продолжает функционировать. Полагает, что использование доменного имени ИП Бедриным А.В. не является нарушением антимонопольного законодательства.

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

Заявитель – полное фирменное наименование общество с ограниченной ответственностью «ЖИЛФОНД», сокращенное фирменное наименование ООО «ЖИЛФОНД», адрес регистрации г.Новосибирск, <...>; дата регистрации 06.02.1997г., основной вид деятельности – деятельность агентств по операциям с недвижимым имуществом (код ОКВЭД 70.31). Общество имеет обособленное подразделение по адресу г.Барнаул, проспект Ленина, 105, поставлено на учет в инспекции ФНС по Центральному району г.Барнаула 01.06.2012г. Из представленной ООО «ЖИЛФОНД» выписки из ЕГРЮЛ (№39605А/2013 от 23.08.2013г.) следует, что управляющим органом ООО «ЖИЛФОНД» является ИП Чемеркин А.Н.

Ответчик – ИП Бедрин А.В. зарегистрирован в качестве индивидуального предпринимателя в Межрайонной инспекции Федеральной налоговой службы России №14 по Алтайскому краю 24 ноября 2011 года (ИНН 222102812412). Осуществляет различные виды деятельности, в том числе, согласно выписке из ЕГРИП – производство товарного бетона (ОКВЭД 26.63 – основной); предоставление посреднических услуг, связанных с недвижимым имуществом (ОКВЭД 70.3 – дополнительный). Место регистрации ИП Бедрина А.В.: 656063, г.Барнаул, <...>.

В соответствии с п.7 ст.4 Федерального закона «О защите конкуренции», конкуренция – это 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.4 Федерального закона «О защите конкуренции» хозяйствующий субъект – коммерческая организация, некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход, индивидуальный предприниматель, иное физическое лицо, не зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя, но осуществляющее профессиональную деятельность, приносящую доход, в соответствии с федеральными законами на основании государственной регистрации и (или) лицензии, а также в силу членства в саморегулируемой организации.

Заявитель - ООО «ЖИЛФОНД» г.Новосибирск и ответчик – ИП Бедрин А.В. г.Барнаул, являются конкурентами – хозяйствующими субъектами, осуществляющими предпринимательскую деятельность на одном и том же товарном рынке – предоставление посреднических услуг, связанных с недвижимым имуществом, в пределах одних и тех же географических границ – территория Алтайского края, г.Барнаул. 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.

В соответствии с п.9 ст. 4 Федерального закона «О защите конкуренции» под недобросовестной конкуренцией понимаются 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 квалификации совершенного деяния в качестве указанного правонарушения и подтверждения его состава, действия конкретного лица должны содержать одновременно следующие признаки:

- лицо, совершившее данное деяние, обладает признаком хозяйствующего субъекта (а также 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;
- совершенные действия способны причинить убытки либо нанести ущерб деловой репутации другого хозяйствующего субъекта; такие убытки либо ущерб, либо вероятность их возникновения должны находиться в причинной связи с совершенным деянием.

Статьей 14 Федерального закона «О защите конкуренции» установлен запрет на недобросовестную конкуренцию.

Не допускается недобросовестная конкуренция, связанная с введением в заблуждение в отношении характера, способа и места производства, потребительских свойств, качества и количества товара или в отношении его производителей; связанная с продажей, обменом или иным введением в оборот товара, если при этом незаконно использовались результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ, услуг.

В соответствии со ст. 54 Гражданского Кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) юридическое лицо, являющееся коммерческой организацией, должно иметь фирменное наименование

В соответствии со ст.8 Парижской конвенции по охране промышленной собственности, приоритет в отношении использования фирменного наименования принадлежит юридическому лицу с более ранней датой регистрации юридического лица и, соответственно, датой регистрации фирменного наименования.

Согласно статье 1473 ГК РФ, 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.

В силу статьи 1474 настоящего Кодекса, 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.

В силу статьи 1475 ГК РФ 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.

В соответствии со ст. 1538 ГК РФ юридические лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность (в том числе некоммерческие организации, которым право на осуществление такой деятельности предоставлено в соответствии с законом их учредительными документами), а также индивидуальные предприниматели могут использовать для индивидуализации принадлежащих им торговых, промышленных и других предприятий коммерческие обозначения, не являющиеся фирменными наименованиями и не подлежащие обязательному включению в учредительные документы и единый государственный реестр юридических лиц.

При этом, согласно ч.2 ст.1539 ГК РФ не допускается использование коммерческого обозначения, способного ввести в заблуждение относительно принадлежности

предприятия определенному лицу, в частности обозначения, сходного до степени смешения с фирменным наименованием, товарным знаком или защищенным исключительным правом коммерческим обозначением, принадлежащим другому лицу, у которого соответствующее исключительное право возникло ранее.

Материалами заявления установлено, что ООО «ЖИЛФОНД» оказывает на территории города Барнаула посреднические услуги, связанные с недвижимым имуществом, в том числе поиск и привлечение юридических и физических лиц для участия в строительстве жилых домов. В целях индивидуализации и продвижения своих услуг проводит активную маркетинговую компанию, используя для этих целей, в т.ч. обозначение «ЖИЛФОНД» являющееся частью фирменного наименования ООО «ЖИЛФОНД». Данное обозначение используется с 1997 года (в г.Барнауле с 18.06.2012г.) и является средством индивидуализации Общества на рынке риэлторских услуг, путем указания на вывесках, бланках, в рекламе.

ИП Бедрин А.В. зарегистрирован в качестве индивидуального предпринимателя 24 ноября 2011 года и оказывает посреднические услуги, связанные с недвижимым имуществом.

В 2013 году между ИП Бедриным А.В и ООО «Инвестиционно-строительная компания «Союз» заключено 3 договора оказания услуг по поиску клиентов в целях реализации квартир в строящихся жилых домах по адресам г.Барнаул, ул.Взлетная, 91, ул.С.Ускова, 31, ул.С.Ускова, 25.

26 июня 2014 года данные договоры расторгнуты.

В 2014 году между ИП Бедриным А.В и ЗАО «Главалтайстрой» заключен агентский договор по поиску и привлечению юридических и физических лиц в целях реализации квартир в строящемся доме по адресу г.Барнаул, ул.Взлетная, 81.

30 июня 2014 года данный договор расторгнут.

Следовательно, ИП Бедрин А.В. в 2013 году и в первом полугодии 2014 года осуществлял поиск физических лиц для участия в долевом строительстве жилья (на первичном рынке) от имени ООО «ИСК «Союз» и ЗАО «Главалтайстрой».

В целях индивидуализации и продвижения своих услуг ИП Бедрин А.В. использовал обозначение АН ЖилФонд. ИП Бедрин А.В. является владельцем домена AN-GILOYFOND.RU на основании договора №1346582/NIC-D от 27.04.2012г., заключенного путем акцепта оферты с ЗАО «Региональный Сетевой Информационный центр» (RU-CENTER) г. Москва, и сайта www.an-giloyfond.ru. Сайт действующий.

Кроме того, обозначение АН ЖилФонд используется ИП Бедриным А.В. в поисковой системе 2ГИС г.Барнаул, на сайте НГС. Недвижимость г.Барнаул.

В ходе рассмотрения дела, Комиссией в строке поиска системы Яндекс в качестве заголовка поиска набрано слово «жилфонд». На странице результатов поиска выданы ссылки на запрос «жилфонд» с краткой информацией о них. Четвертая ссылка содержит информацию «Главная страница an-giloyfond.ru Главная. Проектные декларации. О компании. Долевое строительство. Ипотека. Контакты. Этапы... Ссылки на страницу содержат «ЖилФонд, ИП Бедрин А.В...».

Согласно [пункту 6 статьи 1252](#) Гражданского кодекса Российской Федерации, если различные средства индивидуализации (фирменные наименования, 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.

Установлено, что у заявителя – ООО «ЖИЛФОНД» право на использование обозначения ЖИЛФОНД возникло раньше, чем у ИП Бедрина А.В., следовательно, заявитель, в целях осуществления предпринимательской деятельности, ввел в гражданский оборот обозначение ЖИЛФОНД раньше ответчика.

Обозначение ЖИЛФОНД, используемое заявителем как часть фирменного наименования, и коммерческое обозначение ЖилФонд, используемое ИП Бедриным А.В., являются сходными до степени смешения и эта степень сходства затрудняет их индивидуализацию при участии в хозяйственном обороте по аналогичным видам деятельности.

Таким образом, в действиях ИП Бедрина А.В. содержатся определяющие недобросовестную конкуренцию признаки: лицо, в отношении которого подано заявление, обладает признаком хозяйствующего субъекта; наличие конкурентных отношений между заявителем и ответчиком; использование ответчиком коммерческого обозначения, уже зарегистрированного ранее как фирменное наименование заявителя; возможность получения хозяйствующим субъектом преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречие законодательству РФ, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости; способность указанных действий причинить ущерб ООО «ЖИЛФОНД» (как реальный, так и потенциальный) либо нанести вред деловой репутации последнего (как реальный, так и потенциальный).

Данные действия указывают на нарушение ИП Бедриным А.В. п. 2 ч.1 ст.14 Федерального закона «О защите конкуренции».

Принимая во внимание, что параллельное использование двумя хозяйствующими субъектами тождественного обозначения происходит при осуществлении одинаковых видов деятельности в пределах географических границ Алтайского края, города Барнаула в том числе, существует возможность смешения данных хозяйствующих субъектов при участии в хозяйственном обороте и введения в заблуждение относительно того, какое юридическое лицо оказывает данные услуги.

В соответствии с ч.1 ст.37 Федерального закона «О защите конкуренции» за нарушение антимонопольного законодательства должностные лица федеральных органов исполнительной власти, органов государственной власти субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления, должностные лица иных, осуществляющих функции указанных органов, органов или организаций, а также должностные лица государственных внебюджетных фондов, коммерческие и

некоммерческие организации и их должностные лица, физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели, несут ответственность, предусмотренную законодательством Российской Федерации.

В соответствии со статьей 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях [недобросовестная конкуренция](#), если эти действия не содержат [уголовно наказуемого деяния](#), за исключением случаев, предусмотренных [статьей 14.3](#) настоящего Кодекса и [частью 2](#) настоящей статьи, - влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,
Комиссия

РЕШИЛА

1. Признать действия ИП Бедрина А.В., выразившиеся в использовании в предпринимательской деятельности на рынке операций с недвижимостью коммерческого обозначения ЖилФонд, сходного до степени смешения с частью фирменного наименования ООО «ЖИЛФОНД», право на использование которого у ООО «ЖИЛФОНД» возникло ранее, что является недобросовестной конкуренцией и вводит в заблуждение в отношении исполнителя услуг.

2. Выдать ИП Бедрину А.В. предписание о прекращении нарушения п.2 ч.1 ст.14 Федерального закона «О защите конкуренции», для чего совершит действия, направленные на устранение последствий нарушения антимонопольного законодательства, а именно: ИП Бедрину А.В. прекратить использовать коммерческое обозначение ЖилФонд всеми способами, с использованием любых средств.

3. Передать материалы дела должностному лицу Алтайского краевого УФАС России для рассмотрения вопроса о привлечении лица, виновного в нарушении антимонопольного законодательства, к административной ответственности.

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации установлена административная ответственность.

<...>

ПРЕДПИСАНИЕ № 6

о прекращении нарушений антимонопольного законодательства

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

Председатель Комиссии

П <...> ,

Члены Комиссии:

Б<...>

Б<...> ,

руководствуясь ст.23, ч.1 ст.39, ч.4 ст.41, ст.50 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения от 20 августа 2014г. по делу №10-ФАС22-НК/07-14 о нарушении ИП Бедриным А.В. п.2 ч.1 ст. 14 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ИП Бедрину А.В. в срок до 19 сентября 2014г. прекратить нарушение п.2 ч.1 ст. 14 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», а именно: прекратить использование коммерческого обозначение ЖИЛФонд всеми способами, с использованием любых средств.

2. О выполнении настоящего предписания письменно проинформировать управление Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю в срок до 22 сентября 2014г. и представить доказательства устранения нарушения.

Предписание может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного предписания антимонопольного органа пунктом 2.5 части 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 предписание антимонопольного органа.