

РЕШЕНИЕ

г. Улан-Удэ

Дело № 05-11/26-2013

10 декабря 2013г.

Резолютивная часть решения объявлена 04 декабря 2013 года.

Полный текст решения изготовлен 10 декабря 2013 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Бурятия (далее по тексту - Бурятское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

<...>,

рассмотрев на заседании 04 декабря 2013 года дело № 05-11/26-2013 от 18 ноября 2013 года, возбужденное по результатам рассмотрения заявления ООО «Национальная туристическая компания «Интурист» по признакам нарушения ООО «БайкалТурСервис» (670000, г. Улан-Удэ, ул. Смолина, 54а) части 2 статьи 14 Федерального Закона от 26 июля 2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции),

в отсутствие надлежащим образом извещенного Заявителя ООО «Национальная туристическая компания «Интурист»,

в отсутствие надлежащим образом извещенного Ответчика ООО «БайкалТурСервис»,

УСТАНОВИЛА:

В Бурятское УФАС России для проверки и принятия правового решения поступило заявление ООО «Национальная туристическая компания «Интурист» (далее – ООО «НТК Интурист») (вх. от 26.08.2013 №4950) на предмет выявления нарушения антимонопольного законодательства в действиях ООО «БайкалТурСервис», выразившегося в незаконном использовании товарного знака по свидетельству РФ №155349 с приоритетом от 23 августа 1996 года для товаров и услуг 1-42 классов Международной классификации товаров и услуг (далее – товарный знак «Интурист» по свидетельству №155349).

Как следует из заявления ООО «НТК Интурист», общество является законным пользователем товарного знака по свидетельству РФ №155349 с приоритетом от 23 августа 1996 года для товаров и услуг 1-42 классов Международной классификации товаров и услуг в соответствии с лицензионным договором №100/868 от 28.11.2008. Лицензионный договор зарегистрирован Федеральной службой по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам от 27.01.2009 №РД0046200 (далее - Роспатент).

Так, на основании пункта 2.6. лицензионного договора №100/868 от 28.11.2008 заключенного между ОАО Внешнеэкономическое акционерное общество по туризму и инвестициям «Интурист» (Правообладатель) с ОАО «Интурист Магазин Путешествий» (Пользователь) Пользователь имеет право предоставлять сублицензии на использование товарного знака при письменном согласии

Правообладателя. Согласие правообладателя дается на заключение каждого сублицензионного договора. Ответственность перед Правообладателем за действия Сублицензиата несет Пользователь.

14.09.2012 право собственности на товарный знак перешло от ОАО Внеэкономического акционерного общества по туризму и инвестициям «Интурист» к Ай-Ти-Си Интерпрайзис Лимитед, также стороны пришли к взаимному соглашению о смене «Пользователя» ОАО «Интурист Магазин Путешествий» на «Нового Пользователя» ООО «Национальная туристическая компания «Интурист», все права и обязанности в отношении использования товарного знака по договору переходят к новому пользователю с 30.05.2013 даты государственной регистрации соглашения №РД 0124922 в Роспатенте.

Основными видами деятельности ООО «НТК Интурист» являются туроператорская деятельность, а также деятельность по реализации туристического продукта конечным потребителям через собственную сеть офисов продаж. При осуществлении указанных видов деятельности общество регулярно использует товарный знак «Интурист» по свидетельству №155349.

ООО «НТК Интурист» стало известно о том, что ООО «БайкалТурСервис», расположенный по адресу: 670000, г.Улан-Удэ, ул.Смолина, 54а, который также является туроператором зарегистрированным за основным реестровым номером МВТ 009254, занимается реализацией туристического продукта потребителям и при отсутствии правовых оснований использует товарный знак «Интурист» по свидетельству РФ №155349 на следующей территории: 670000, г.Улан-Удэ, ул.Смолина, 54а, в частности в размещении вывески с его изображением на здании по адресу: 670000, г.Улан-Удэ, ул.Смолина, 54а.

Из письменных пояснений ООО «НТК Интурист» следует, что данный факт ущемляет права общества, которое имеет должным образом зарегистрированный лицензионный договор, платит лицензионные платежи, в результате чего цена туристического продукта лицензиата включает в себя и указанные платежи. В свою очередь ООО «БайкалТурСервис» использует товарный знак, однако лицензионных платежей не платит, чем уменьшает стоимость своего туристического продукта.

Из письменных пояснений ООО «БайкалТурСервис» (вх. от 09.10.2013 №5835) следует, что товарный знак «Интурист» обществом нигде не используется. К пояснениям приложены: сублицензионный договор №093 от 28.12.2011 между ОАО «Интурист Магазин Путешествий» и ООО «БайкалТурСервис» на предмет договора предоставления неисключительной лицензии на пользование товарного знака по свидетельству № 155349 по услугам, относящимся к 35,39 и 42 классам Международной классификации товаров и услуг, срок действия до 01.12.2014, вознаграждение в месяц за каждый офис продаж с 01.03.2012 составляет 10 000 руб.00 коп.; соглашение о расторжении сублицензионного договора №093 от 28.10.2011 по свидетельству РФ на товарный знак №155349 от 01.11.2012, в котором указывается, что стороны пришли к взаимному соглашению расторгнуть указанный договор с 01.11.2012.

Согласно пункта 6.2 лицензионного договора №093 от 28.12.2011 после истечения срока действия договора или в случае расторжения в соответствии с пунктом 9.3. договора, сублицензиат обязан прекратить использование товарного знака.

Таким образом, с 01.11.2012 ООО «БайкалТурСервис» был обязан прекратить использование в своей предпринимательской деятельности товарный знак, принадлежащий ООО «Национальная туристическая компания «Интурист» по свидетельству № 155349.

Согласно представленным Заявителем фотографиям (вх. от 08.11.2013 №6637) от 10.07.2013 время 20:00:37 ООО «БайкалТурСервис» продолжал использовать товарный знак «Интурист» по свидетельству №155349 на здании офиса по адресу: г.Улан-Удэ, ул.Смолина, д.54а, после расторжения сублицензионного договора.

Комиссия, рассмотрев дело в порядке главы 9 Закона о защите конкуренции, исследовав доказательства по делу о нарушении антимонопольного законодательства, пришла к следующим выводам.

ООО «НТК Интурист» и ООО «БайкалТурсервис» являются туроператорами и зарегистрированы в едином федеральном реестре туроператоров за номерами **MT2 005332** и MBT 009254 соответственно.

В соответствии со статьей 34 Конституции Российской Федерации не допускается экономическая деятельность, направленная на монополизацию и недобросовестную конкуренцию.

Российская Федерация является участником Парижской конвенции по охране промышленной собственности, статья 10 bis которой возлагает на страны-участницы обязанность обеспечить гражданам стран, участвующих в союзе, эффективную защиту от недобросовестной конкуренции.

Согласно статье 1477 Гражданского кодекса Российской Федерации 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 Российской Федерации 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 возникает вероятность смешения.

В соответствии со статьями 1 и 3 Закона о защите конкуренции целями данного Закона являются обеспечение единства экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободы экономической деятельности в Российской Федерации, защита конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков, а сферой применения - отношения, которые связаны с защитой конкуренции, в том числе с предупреждением и пресечением монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции, и в которых участвуют российские юридические лица и иностранные юридические лица, федеральные органы исполнительной власти, органы государственной власти субъектов Российской Федерации,

органы местного самоуправления, иные осуществляющие функции указанных органов органы или организации, а также государственные внебюджетные фонды, Центральный банк Российской Федерации, физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели.

В соответствии с пунктом 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции под конкуренцией понимается 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.

В соответствии с пунктом 9 статьи 4 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 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 Законом о защите конкуренции.

В соответствии с частью 2 статьи 14 не допускается недобросовестная конкуренция, связанная с приобретением и использованием исключительного права на средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ и услуг.

09.10.2013 специалистами отдела антимонопольного контроля и рекламы <...> произведен осмотр рекламы, размещенной на фасаде здания по ул. Смолина, 54а в г. Улан-Удэ.

Так, на фасаде здания распространяются две рекламы следующего содержания:

- возле рекламы «Домино», с правой стороны, реклама следующего содержания «Путешествуйте с нами. БайкалТурСервис. 8 800 200 13 23»;

- возле рекламы «2GIS эксперт по городу», с правой стороны, реклама следующего содержания «БайкалТурСервис. Туры по России и за рубежом авиа и ж/д билеты. 21-06-62, 57-55-80». Под рекламой располагаются реклама «Юничел обувь», «Уникальное корректирующее белье из США».

Произведена фотосъемка рекламы.

Вместе с тем, представленными материалами (фото) Заявителя подтверждается, что с 01.11.2012 по 10.07.2013 Ответчик осуществлял предпринимательскую деятельность по предоставлению услуг турагентства с использованием товарного знака «Интурист» по свидетельству №155349, принадлежащих ООО «НТК Интурист».

Действия ООО «БайкалТурСервис» по осуществлению предпринимательской деятельности по предоставлению услуг турагентства с незаконным использованием товарного знака «Интурист» по свидетельству №155349, принадлежащего ООО «НТК Интурист», противоречат Конституции Российской Федерации, нормам Гражданского кодекса Российской Федерации, международным нормам права, антимонопольному законодательству Российской Федерации, а также требованиям добросовестности, разумности и справедливости.

Действия ООО «БайкалТурСервис» по осуществлению предпринимательской деятельности по предоставлению услуг турагентства с незаконным использованием товарного знака «Интурист» по свидетельству №155349, принадлежащего ООО «НТК Интурист», направлены на получение преимущества при осуществлении предпринимательской деятельности. ООО «БайкалТурСервис» не осуществляло лицензионные платежи, при этом незаконно использовало товарный знак «Интурист» по свидетельству №155349, в результате чего имело возможность снижения цены на свой туристический продукт.

Кроме того, действия ООО «БайкалТурСервис» могли иметь своим результатом причинение убытков ООО «НТК Интурист» в части отвлечения потенциальных потребителей туристического продукта, поскольку товарный знак «Интурист» по свидетельству №155349 ООО «НТК Интурист» широко известен и завоевал определенный сегмент потребительского рынка.

Таким образом, действия ООО «БайкалТурСервис» по осуществлению предпринимательской деятельности по предоставлению услуг турагентства с незаконным использованием товарного знака «Интурист» по свидетельству №155349, принадлежащего ООО «НТК Интурист», являются актом недобросовестной конкуренции и противоречат части 2 статьи 14 Закона о защите конкуренции.

Руководствуясь статьёй 23, частью 1 статьи 39, частью 3 статьи 39.1, частями 1 – 4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ООО «БайкалТурСервис» нарушившим часть 2 статьи 14 Закона о защите конкуренции, что выразилось в незаконном использовании товарного

знака по свидетельству РФ №155349 с приоритетом от 23 августа 1996 года для товаров и услуг 1-42 классов Международной классификации товаров и услуг.

2. Основания для выдачи предписания отсутствуют, так как товарный знак по свидетельству РФ №155349 с приоритетом от 23 августа 1996 года для товаров и услуг 1-42 классов Международной классификации товаров и услуг не используется ООО «БайкалТурСервис» на момент вынесения настоящего решения.

3. Направить материалы по делу № 05-11/26-2013 уполномоченному должностному лицу для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, ответственность за которое предусмотрена частью 2 статьи 14.33 КоАП РФ.

4. Основания для принятия иных мер по пресечению и (или) устранению последствий нарушения части 2 статьи 14 Закона о защите конкуренции антимонопольного законодательства отсутствуют.

< ... >

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.