ООО «Все дома»

Ленина пр., <...>

г.Барнаул, 656002

ООО «Гейзер»

Канская ул., 22

г.Барнаул, 656045

ООО «ЖЕЛТОЕ ВРЕМЯ»

Чечёрский пр-д, д.120, оф.5

г.Москва, 117042

2-я улица машиностроения, 27, стр.2

г.Москва, 115088

ИП К<...>

Шумакова ул.,<...>

г. Барнаул, 656057

РЕШЕНИЕ по делу № 022/01/14.6-530/2021

Резолютивная часть решения оглашена 12 октября 2021г. г.Барнаул

В полном объеме решение изготовлено 25 октября 2021г.

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

председатель Комиссии:

<...> – заместитель руководителя управления,

члены Комиссии:

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

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

рассмотрев дело № 022/01/14.6-530/2021 по признакам нарушения ООО «Все

дома» пункта 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

с участием представителей:

заявителя – ООО «Гейзер», Алтайский край, г.Барнаул, Канская ул., 22, ОГРН 1192225037949, ИНН 2225207047,<...> (по доверенности),

ответчика – ООО «Все дома», Алтайский край, г.Барнаул, Ленина пр.,<...>, ОГРН 1182225036036, <...> (по доверенности),

в отсутствии представителей лиц, привлеченных к участию в деле:

ООО «ЖЕЛТОЕ ВРЕМЯ», ОГРН 5147746458613, 117042, г.Москва, проезд Чечёрский, д.120, оф.5 (отсутствуют данные о надлежащем извещении),

ИП К<...>, ИНН 222207410968 (извещен надлежащим образом, заявлено ходатайство о рассмотрении дела в отсутствии),

УСТАНОВИЛА:

дело № 022/01/14.6-530/2021 возбуждено 23 июня 2021 года приказом руководителя Алтайского краевого УФАС России № 122 по результатам рассмотрения заявления ООО «Гейзер» о незаконном использовании ООО «Все дома» товарного знака .

Заявитель указал, что в апреле 2021 года в сети Интернет на сайте «Авито.ру» им было обнаружено объявление о продаже готового бизнеса автомойки самообслуживания «Гейзер», сопровождающееся обозначением «Гейзер», схожим до степени смешения с зарегистрированным товарным знаком , правообладателем которого, согласно свидетельству о регистрации товарного знака № 785672 от 26.11.2020г., является ООО «Гейзер». Также указано, что предлагаемая к продаже автомойка принадлежит ООО «Гейзер».

Заявитель считает, что указанное объявление наносит репутационный вред ООО «Гейзер» как правообладателю, просит провести проверку соблюдения законодательства Российской Федерации в отношении ООО «Все дома», которое разместило объявление о продаже автомойки без оформления соответствующих договорных отношений.

Рассмотрение дела назначено на 05 августа 2021 года.

05 августа 2021 года заявитель, надлежащим образом извещенный о дате, времени и месте рассмотрения дела, на заседание Комиссии представителя не направил, заявил ходатайство о рассмотрении дела в отсутствие представителя. Во исполнение определения о назначении времени и места рассмотрения дела ООО «Гейзер» предоставлены необходимые для рассмотрения дела документы и материалы, а также дано согласие на получение всех процессуальных документов по электронной почте.

Дополнительных пояснений относительно обстоятельств, изложенных в заявлении, заявителем не представлено.

Присутствующие при рассмотрении дела представители ООО «Все дома» с

нарушением Обществом запрета на недобросовестную конкуренцию не согласились, указав, что ООО «Все дома» не размещало объявление о продаже готового бизнеса автомойки самообслуживания «Гейзер» на площадке объявлений «Авито», Общество не осуществляет деятельности по продаже какого-либо оборудования, в том числе оборудования для автомоек, а ведет рекламную деятельность. Также пояснили, что указанный в объявлении номер телефона, где контактным лицом выступает Сергей, не оформлен ни на ООО «Все дома», ни на его сотрудников, почему заявитель, обращаясь в антимонопольный орган, указал на ООО «Все дома», Обществу неизвестно.

Вместе с тем, на вопрос Комиссии относительно принадлежности указанного в объявлении телефонного номера директору ООО «Все дома», представители пояснили, что три года назад он действительно принадлежал Верменичевой Юлии Александровне, но она уже очень давно его не использует (очевидно, при отъезде в Республику Казахстан сим-карту оставила на съемной квартире).

Изучив материалы дела и заслушав доводы представителей ответчика, Комиссией в порядке пункта 2 части 1 статьи 47 Федерального закона «О защите конкуренции» принято решение об отложении рассмотрения дела, в связи с необходимостью получения дополнительных документов и материалов.

Рассмотрение дела отложено до 11 часов 00 минут 15 сентября 2021 года.

Определением об отложении рассмотрения дела от сторон истребованы необходимые документы и материалы, также в рамках дела направлены запросы ПАО «ВымпелКом» и ООО «КЕХ еКоммерц» (сервис объявлений Авито).

ПАО «ВымпелКом» на запрос антимонопольного органа, сообщено, что в марте-апреле 2021 года абонентом номера +79095032592 являлась Верменчинова Ю.А.; в указанный период времени, согласно оборудования ПАО «ВымпелКом», номер был активен, услугами связи пользовались; абонент самостоятельно определяет лицо, которому он передает в пользование номер, ответственность за действия третьего лица абонент несет самостоятельно.

На запрос антимонопольного органа ООО «КЕХ еКоммерц» сообщило, что под учетной записью пользователя, разместившего на Avito объявление 2138778357, значится ООО «ЖЕЛТОЕ ВРЕМЯ», ОГРН 5147746458613, 117042, г.Москва, проезд Чечёрский, д.120, оф.5, в учетной записи указан, в т.ч., номер телефона 79095032592.

15 сентября 2021 года представитель ООО «Гейзер» в заседании Комиссии доводы заявления поддержал в полном объеме, на заявленных требованиях настаивал.

Представитель ООО «Все дома» факт размещения Обществом объявления о продаже готового бизнеса автомойки самообслуживания «Гейзер» на площадке объявлений «Авито» отрицала, пояснив, что данное объявление могло быть размещено компанией «ЖЕЛТОЕ ВРЕМЯ», указанной в объявлении; номер телефона директором Общества не используется, на кого оформлен данный номер в настоящее время пояснить не может; просит дело в отношении Общества прекратить.

Согласно информации, представленной ООО «Гейзер», деятельность автомойки

самообслуживания по адресу г.Барнаул, ул.Шумакова, 7, к.2, фотография которой размещена в спорном объявлении, осуществляет ИП К<...> на основании лицензионного договора от 27.01.2020г.

15 сентября 2021 года, изучив материалы дела и заслушав доводы представителей сторон, Комиссией рассмотрение дела отложено в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств по делу, а также привлечения к участию в деле ООО «ЖЕЛТОЕ ВРЕМЯ», ИП К<...>

Рассмотрение дела отложено до 14 часов 00 минут 12 октября 2021 года.

12 октября 2021 года присутствующие в заседании Комиссии представители заявителя и ответчика продолжали придерживаться позиций, изложенных ранее.

Представители ООО «ЖЕЛТОЕ ВРЕМЯ» на рассмотрение дела не явились, в материалах дела отсутствуют доказательства надлежащего извещения Общества о дате, времени и месте рассмотрения дела. Комиссией установлено, что в Единый государственный реестр юридических лиц 09 июля 2019 года внесена запись №8197747944606 о недостоверности сведений об адресе и месте нахождении ООО «ЖЕЛТОЕ ВРЕМЯ».

ИП К<...> предоставлены пояснения по делу, согласно которым индивидуальным предпринимателем у ООО «Гейзер» было приобретено оборудование для автомойки самообслуживания «Гейзер» по договору поставки, в целях использования которого с Обществом был заключен лицензионный договор от 27.01.2020г. на использование интеллектуальной системы сопровождения «Гейзер» и получения доступа к CRM-системе «Гейзер», в рамках которого ИП К<...> предоставлено право использования логотипа «Гейзер»; ежемесячно осуществляются периодические платежи, предусмотренные лицензионным договором. В связи с чем, индивидуальный предприниматель указывает, что им на законных основаниях осуществляется деятельность автомойки самообслуживания «Гейзер» по адресу: г.Барнаул, Шумакова ул., 7, к. 2, в том числе с использованием логотипа.

На сегодняшний день, указывает ИП К<...>, деятельность автомойки актуальна и не законсервирована; спорное объявление, на котором размещены фото автомойки, индивидуальным предпринимателем не размещалось, поручений на размещение указанного объявления не давалось; претензий к лицу, разместившему фото принадлежащей индивидуальному предпринимателю на праве собственности автомойки, он не имеет.

Оценив в совокупности и во взаимосвязи имеющиеся в материалах дела доказательства, а также пояснения лиц, участвующих в деле, применив нормы антимонопольного законодательства, Комиссия Алтайского краевого УФАС России приходит к следующим выводам.

Организационные и правовые основы защиты конкуренции, в том числе предупреждения и пресечения монополистической деятельности и недобросовестной конкуренции, определены статьей 1 Федерального закона «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

Под конкуренцией настоящий Федеральный закон понимает 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 пункту 5 статьи 4 Закона о защите конкуренции под хозяйствующим субъектом понимается 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.

Пунктом 4 статьи 4 Закона о защите конкуренции установлено, что товарным рынком является сфера обращения товара (в том числе товара иностранного производства), который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров (далее - определенный товар), в границах которой (в том числе географических) исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами.

Запрет недобросовестной конкуренции установлен главой 2.1 Закон о защите конкуренции.

Согласно пункту 9 статьи 4 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.

Для выявления акта недобросовестной конкуренции необходимо наличие в действиях хозяйствующего субъекта всех признаков недобросовестной конкуренции, установленных в пункте 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции, а именно:

- осуществление действий хозяйствующим субъектом - конкурентом;
- направленность действий хозяйствующего субъекта на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности;
- противоречие указанных действий положениям действующего законодательства, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости;
- причинение или способность причинения указанными действиями убытков другому хозяйствующему субъекту-конкуренту, либо нанесения ущерба его деловой репутации.

Таким образом, актом недобросовестной конкуренции признаются действия противоправного характера, целью которых является приобретение хозяйствующим субъектом-конкурентом преимущественного положения на

конкретном товарном рынке (при сопоставимости товаров по продуктовым и географическим границам определенного товарного рынка).

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:

1) все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента.

В соответствии со статьей 14.6 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:

1) незаконное использование обозначения, тождественного товарному знаку, фирменному наименованию, коммерческому обозначению, наименованию места происхождения товара хозяйствующего субъекта-конкурента либо сходного с ними до степени смешения, путем его размещения на товарах, этикетках, упаковках или использования иным образом в отношении товаров, которые продаются либо иным образом вводятся в гражданский оборот на территории Российской Федерации, а также путем его использования в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет", включая размещение в доменном имени и при других способах адресации.

Тем самым, для установления в действиях хозяйствующего субъекта нарушения запрета на недобросовестную конкуренцию, установленного статьей 14.6 Закона о защите конкуренции, необходимо наличие в таких действиях общих (установленных пунктом 9 статьи 4 Закона) и специальных (установленных пунктом 1 статьи 14.6 Закона) признаков состава недобросовестной конкуренции.

Применив указанные нормы права в совокупности с обстоятельствами дела, Комиссия приходит к выводу об отсутствии конкурентных отношений между заявителем и ответчиком на рынке осуществления деятельности в сфере оказания услуг автомойки транспортных средств.

Заявитель – ООО «ГЕЙЗЕР», ОГРН 1192225037949, ИНН 2225207047, адрес (место нахождения): Алтайский край, г.Барнаул, Канская ул., 22, дата регистрации 08.11.2019г., основной вид деятельности – торговля оптовая прочими машинами и оборудованием (код ОКВЭД 46.69), дополнительные виды деятельности, в том числе – мойка автотранспортных средств, полирование и предоставление аналогичных услуг (код ОКВЭД 45.20.3), аренда интеллектуальной собственности и подобной продукции, кроме авторских прав (код ОКВЭД – 77.40).

ООО «Гейзер» является правообладателем товарного знака по свидетельству № 785672 от 26.11.2020г., зарегистрированного в отношении товаров 07 класса МКТУ (аппараты для очистки под высоким давлением, установки для мойки транспортных

средств, устройства для мойки), 35 класса МКТУ (агентства рекламные, бизнес-услуги посреднические по подбору потенциальных частных инвесторов и предпринимателей, нуждающихся в финансировании и пр.), 37 класса МКТУ (мытье транспортных средств; обслуживание технических транспортных средств; полирование транспортных средств; чистка транспортных средств).

Исходя из материалов и обстоятельств дела, ООО «Гейзер» фактически не осуществляет предпринимательскую деятельность в сфере оказания услуг автомойки транспортных средств, а предоставляет в аренду, путем заключения с хозяйствующими субъектами соответствующих лицензионных договоров, исключительные права, в том числе на использование товарного знака .

Ответчик – ООО «ВСЕ ДОМА», ОГРН 1182225036036, ИНН 2221241449, адрес (место нахождения): Алтайский край, г.Барнаул, Ленина пр., 109-1, дата регистрации 23.10.2018г., основной вид деятельности – деятельность рекламных агентств (код ОКВЭД – 73.11), дополнительные – изготовление печатных форм и подготовительная деятельность (код ОКВЭД – 18.13), управление недвижимым имуществом за вознаграждение или на договорной основе (код ОКВЭД – 68.32), деятельность в области права (код ОКВЭД – 69.10).

Из материалов и обстоятельств дела следует, что ООО «Все дома» осуществляет предпринимательскую деятельность на рекламном рынке, осуществление деятельности на рынке оказания услуг автомойки транспортных средств отрицает.

Факт осуществления Обществом деятельности на рынке оказания услуг автомойки транспортных средств материалами дела не подтвержден.

С учетом изложенного, ООО «Гейзер» и ООО «Все дома» не являются конкурентами, осуществляющими деятельность на рынке оказания услуг автомойки транспортных средств, в связи с чем, действия указанных хозяйствующих субъектов по поводу использования товарного знака не могут в данном случае рассматриваться с точки зрения Закона о защите конкуренции.

В связи с тем, что ООО «Желтое время» почтовую корреспонденцию не получает, указанный в ЕГРЮЛ адрес местонахождения юридического лица является недостоверным, установить лицо, разместившее в апреле 2021 года в сети Интернет на сайте «Авито.ру» объявление о продаже готового бизнеса автомойки самообслуживания «Гейзер», сопровождающееся зарегистрированным товарным знаком , не представляется возможным.

Кроме того, Комиссией установлено, что изображенная в объявлении автомойка «Гейзер» расположена в городе Барнауле по адресу: Шумакова ул., 7, к. 2 и принадлежит ИП К<...>, который объявлений о продаже указанного объекта не давал.

Комиссия Алтайского краевого УФАС России полагает, что поскольку ООО «Гейзер» предпринимательской деятельности фактически на рынке оказания услуг автомойки транспортных средств не ведет, а предоставляет хозяйствующим субъектам, осуществляющим деятельность на данном рынке, в пользование и за вознаграждение объем исключительных прав под брендом «Гейзер», то данный спор имеет гражданско-правовой характер. В силу пунктов 1, 2 статьи 1250 ГК РФ интеллектуальные права защищаются способами, предусмотренными ГК РФ, с

учетом существа нарушенного права и последствий нарушения этого права. В соответствии со статьей 15 ГК РФ лицо, право которого нарушено, может требовать полного возмещения причиненных ему убытков.

С учетом изложенного и руководствуясь статьей 48 Закона о защите конкуренции, Комиссия Алтайского краевого УФАС России

РЕШИЛА:

рассмотрение дела № 022/01/14.6-530/2021 о нарушении ООО «ВСЕ ДОМА», ОГРН 1182225036036, ИНН 2221241449, антимонопольного законодательства прекратить в связи с отсутствием нарушения запрета на недобросовестную конкуренцию в рассматриваемых Комиссией действиях.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его принятия, а также в коллегиальный орган ФАС России.

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии <...>