

16 апреля 2015 года

г. Тула

Резолютивная часть решения оглашена 16 апреля 2015г.

В полном объеме решение изготовлено 29 апреля 2015г.

Комиссия Тульского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: < --- >, при участии

< --- >, представителя индивидуального предпринимателя по доверенности б/н от 15.01.2015г.,

индивидуального предпринимателя Токаревой,

рассмотрев дело № 02-02/22-2014 по признакам нарушения индивидуальным предпринимателем Шкатовым части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135 – ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

21.10.2014г. в Тульское УФАС России (далее – Управление, антимонопольный орган) поступило заявление индивидуального предпринимателя Токаревой по вопросу нарушения ее исключительных прав действиями индивидуального предпринимателя Шкатова, выразившимися в незаконном использовании коммерческого обозначения «Партнер».

Статьей 1225 Гражданского кодекса РФ установлено, что коммерческое обозначение является результатом интеллектуальной деятельности и приравненным к ним средством индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, которому предоставляется правовая охрана.

Согласно части 1 статьи 1538 Гражданского кодекса РФ юридические лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность, 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.

Из материалов антимонопольного дела следует, что индивидуальный предприниматель Токарева осуществляет деятельность, связанную с розничной куплей-продажей бензо-мототехники, велосипедов, техники для сада и огорода, запчастей на территории города Щекино Тульской области (ул. Ленина, д. 36 «А»), для чего в качестве индивидуализации ее торгового павильона (магазина) использует коммерческое обозначение «Партнер».

Торговый павильон ИП Токаревой, имеющий коммерческое обозначение

«Партнер», известен на территории города Щекино с 2003г., что подтверждается заявлением в Инспекцию Министерства налогов и сборов РФ по г. Щекино от 17.06.2003г., а также постановлением Главы г. Щекино и Щекинского района от 22.06.2005г. № 6-535 «Об утверждении акта приемки в эксплуатацию законченного реконструкцией торгового павильона под названием «Партнер» расположенного по адресу: Тульская область, г. Щекино, ул. Ленина, д. 36 «А».

25 августа 2014г. индивидуальным предпринимателем Шкатовым (субарендатором) заключен договор субаренды недвижимого имущества № 4 от 25.08.2014г. с индивидуальным предпринимателем Аптекаревым (арендатор), по которому арендатор передает субарендатору за плату во временное владение и пользование недвижимое имущество – нежилое здание (магазин) общей площадью 246,1 кв.м., расположенное по адресу: Тульская обл., г. Щекино, ул. Ленина, д. 37 «А», а субарендатор обязуется принять объект.

В октябре 2014г. индивидуальным предпринимателем Шкатовым по вышеуказанному адресу открыт магазин с названием «Партнер», идентичным коммерческому обозначению, используемому индивидуальным предпринимателем Токаревой, в котором им осуществляется розничная купля-продажа товаров, аналогичных товарам ИП Токаревой (бензо-мототехники, велосипедов, техники для сада и огорода, запчастей).

Вышеизложенное подтверждает, что право индивидуального предпринимателя Токаревой на коммерческое обозначение «Партнер» на территории города Щекино возникло ранее (2003г.) права индивидуального предпринимателя Шкатова (2014г.)

В ходе проведения проверки, рассмотрения дела индивидуальным предпринимателем Шкатовым не представлено документов, подтверждающих правомерность использования коммерческого обозначения «Партнер» для индивидуализации своего предприятия (торгового павильона/магазина).

В обоснование своих действий представитель индивидуального предпринимателя Шкатова Ройзен приводит доводы о том, что:

- обозначение «Партнер» в названиях сети магазинов используется ее доверителем с раннего периода (с 2005г.);

- в 2011г. создано ООО «Партнер», в котором гр. Шкатов выступал и выступает единственным участником Общества, обозначение «Партнер» используется по соглашению и с разрешения ООО «Партнер».

Комиссией Управления данные доводы не принимаются во внимание в силу следующего:

Статьей 1539 ГК РФ определено:

- правообладателю принадлежит исключительное право использования коммерческого обозначения в качестве средства индивидуализации принадлежащего ему предприятия любым не противоречащим закону способом (исключительное право на коммерческое обозначение), если такое обозначение обладает достаточными различительными признаками и его употребление правообладателем для индивидуализации своего предприятия является

известным в **пределах определенной территории** (часть 1);

- исключительное право на коммерческое обозначение может перейти к другому лицу (в том числе по договору, в порядке универсального правопреемства и по иным основаниям, установленным законом) **только в составе предприятия, для индивидуализации которого такое обозначение используется**. Если коммерческое обозначение используется правообладателем для индивидуализации нескольких предприятий, переход к другому лицу исключительного права на коммерческое обозначение в составе одного из предприятий лишает правообладателя права использования этого коммерческого обозначения для индивидуализации остальных его предприятий (часть 4);

- правообладатель может предоставить другому лицу право использования своего коммерческого обозначения в порядке и на условиях, которые предусмотрены договором аренды предприятия ([статья 656](#)) или договором коммерческой концессии (часть 5 [статьи 1027](#)).

Договор аренды и/или договор коммерческой концессии ООО «Партнер» с индивидуальным предпринимателем Шкатовым не заключался, в связи с чем не имеется оснований говорить о передаче последнему права на коммерческое обозначение «Партнер».

В пределах определенной территории - города Щекино - коммерческое обозначение «Партнер» с 2003 года используется другим хозяйствующим субъектом - индивидуальным предпринимателем Токаревой, и использование аналогичного обозначения индивидуальным предпринимателем Шкатовым не допустимо в соответствии с действующим законодательством.

Согласно устным и письменным пояснениям ИП Токаревой, после открытия магазина с аналогичным названием - «Партнер» уменьшился объем выручки ее магазина, постоянные покупатели введены в заблуждение относительно владельца магазина, считая, что открылся филиал ее магазина.

В соответствии с частью 2 статьи 1539 Гражданского кодекса 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.

Частью 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» установлен запрет на недобросовестную конкуренцию.

Статьей 4 Закона "О защите конкуренции" определены основные понятия, используемые в Законе:

- недобросовестная конкуренция - любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству РФ, обычаям делового оборота, требованиям добросовестности, разумности и справедливости и причинили или могут

причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации;

- 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.

Выписки из ЕГРИП индивидуальных предпринимателей Токаревой, Шкатова, ассортиментный перечень реализуемой ими продукции, позволяет сделать вывод о том, что указанные предприниматели являются конкурентами, поскольку осуществляют идентичные виды деятельности по коду 52.1 ОКВЭД - розничная торговля в неспециализированных магазинах, в частности, продажа бензо-мототехники, велосипедов, техники для сада и огорода, запчастей.

В соответствии с пунктом 16.1 постановления Пленума ВАС РФ от 17.02.2011г. № 11 «О некоторых вопросах применения особенной части Кодекса РФ об административных правонарушениях» в [статье 14](#) Закона о защите конкуренции приведен открытый перечень действий, являющихся недобросовестной конкуренцией.

При анализе вопроса о том, является ли конкретное совершенное лицом действие актом недобросовестной конкуренции, подлежат учету не только указанные законоположения, но и положения [статьи 10bis](#) Парижской конвенции по охране промышленной собственности, в силу которых актом недобросовестной конкуренции считается **всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах.**

Пунктом 2 [статьи 10bis](#) Парижской конвенции установлено, что подлежат запрету:

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

2) ложные утверждения при осуществлении коммерческой деятельности, способные дискредитировать предприятие, продукты или промышленную или торговую деятельность конкурента;

3) указания или утверждения, использование которых при осуществлении коммерческой деятельности может ввести общественность в заблуждение относительно характера, способа изготовления, свойств, пригодности к применению или количества товаров.

Действия индивидуального предпринимателя Шкатова по использованию коммерческого обозначения «Партнер» для индивидуализации своего предприятия (торгового павильона/магазина) в границах определенной территории - г. Щекино Тульской области, способны вызвать смешение в отношении предприятий, продуктов или промышленной или торговой деятельности предпринимателей, вследствие чего потребители могут быть введены в

заблуждение, что повлечет причинение убытков и/или вред деловой репутации индивидуальному предпринимателю Токаревой

В ходе рассмотрения настоящего дела представитель индивидуального предпринимателя Шкатова Ройзен пояснила, что действия ее доверителя нельзя расценивать, как нарушение Гражданского кодекса РФ, Федерального закона «О защите конкуренции», поскольку у его конкурента – индивидуального предпринимателя Токаревой отсутствует предприятие, для индивидуализации которого может использоваться коммерческое обозначение «Партнер».

Комиссия не согласна с указанным доводом, поскольку в статье 1538 ГК РФ имеется прямая ссылка на статью 132 ГК РФ, согласно которой предприятием, как объектом прав, признается имущественный комплекс, используемый для осуществления предпринимательской деятельности.

Предприятие в целом как имущественный комплекс признается недвижимостью.

В состав предприятия, как имущественного комплекса, входят все виды имущества, предназначенные для его деятельности, включая земельные участки, здания, сооружения, оборудование, инвентарь, сырье, продукцию, права требования, долги, а также права на обозначения, индивидуализирующие предприятие, его продукцию, работы и услуги (коммерческое [обозначение](#), [товарные](#) знаки, знаки [обслуживания](#)), и другие исключительные права, если иное не предусмотрено законом или договором (часть 2 статьи 132 ГК РФ).

Представленные индивидуальным предпринимателем Токаревой копии свидетельств о государственной регистрации права 71-АВ № 312292 от 13.04.2007г., 71-АВ № 236024 от 27.02.2009г., 71-АВ № 357764 от 09.09.2009г., подтверждают наличие у нее предприятия – недвижимости (земельного участка из земель поселений для эксплуатации магазина, общая площадь 96 кв.м.; нежилое здание (магазин) общей площадью 137 кв.м., расположенный по адресу Тульская обл., г. Щекино, ул. Ленина, д. 36 «А»; земельный участок, категории земель: земли населенных пунктов, разрешенное использование: для эксплуатации нежилого здания магазина, общая площадь 300 кв.м., адрес объекта: Тульская обл., г. Щекино, ул. Ленина, д. 36 «А»), соответствующему понятию, закрепленному вышеуказанными нормами Гражданского кодекса.

Таким образом, индивидуальный предприниматель Токарева правомерно использует коммерческое обозначение «Партнер» для индивидуализации своего предприятия – магазина.

Поскольку представителем предпринимателя Шкатова Ройзен. 16.04.2015г. на рассмотрение дела представлены фотографии магазина, свидетельствующие о добровольном устранении индивидуальным предпринимателем Шкатовым нарушения антимонопольного законодательства, в частности, с фасада магазина демонтировано коммерческое обозначение «Партнер», Комиссия приходит к выводу о нецелесообразности выдачи предписания.

Учитывая изложенное, и руководствуясь статьёй 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, статьями 48-49 Федерального закона №135-ФЗ от 26.07.2006г «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать индивидуального предпринимателя Шкатова нарушившим часть 1 статьи 14 Федерального закона №135-ФЗ от 26.07.2006г «О защите конкуренции».
2. Дело в отношении индивидуального предпринимателя Шкатова прекратить в связи с добровольным устранением нарушения антимонопольного законодательства.
3. Материалы дела передать уполномоченному должностному лицу Тульского УФАС России для рассмотрения вопроса о привлечении индивидуального предпринимателя Шкатова к административной ответственности по части 1 статьи 14.33 КоАП РФ.

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