

РЕШЕНИЕ №1119/18

Комиссия Иркутского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии: <...>;

Члены Комиссии: <...>;

с участием:

представителей заявителя ООО «Мир Вкуса» <...>;

индивидуального предпринимателя Рахимовой А.В.;

в отсутствие иных лиц, участвующих в деле, уведомленных надлежащим образом;

13.09.2018г., рассмотрев дело № 1-00-36/38—18 от 04.04.2018 г., возбужденное по признакам нарушения ИП Калашниковой Н.К., ИП Рахимовой А.В. ст.14.5 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Иркутской области (далее – Иркутское УФАС России) поступило обращение (вх. № 14954 от 01.12.2017г.) ООО «Мир Вкуса» на действия Индивидуального предпринимателя Калашниковой Надежды Константиновны (ИНН <...>, ОГРНИП <...>).

Иркутским УФАС России по обстоятельствам, изложенным в данной жалобе, проведено антимонопольное расследование, по результатам которого установлено следующее.

ООО «Мир Вкуса» осуществляет предпринимательскую деятельность в сфере оказания услуг общественного питания на территории г. Ангарска через гриль-бар, работающий под товарным знаком «ШашлыкоFF» на основании договора коммерческой концессии № 1 от 29.10.2013г. заключенного с ООО «СРП ГРУПП».

Основным видом деятельности ООО «Мир Вкуса» согласно выписки из единого реестра юридических лиц по состоянию на 23.11.2017г. является «56.30 Подача напитков», среди дополнительных видов деятельности общества предусмотрена «56.10 Деятельность ресторанов и услуги по доставке продуктов питания».

Согласно договору на разработку макетов меню № 0059 от 10.05.2016г. ООО «Центр» разработало два макета меню для ООО «СРП ГРУПП» с одновременной передачей в полном объеме исключительные права на все содержащиеся в макетах произведения, в том числе фотографические произведения (п.1.2 договора). По акту сдачи-приемки макетов меню (по договору на разработку макетов меню № 0059 от 10.05.2016г.) ООО «Центр» передал ООО «СРП ГРУПП» два макета меню: согласно Приложению № 1 «Макет меню № 16», согласно Приложению № 2 «Макет меню № 17».

На странице 08 Макета меню № 16 содержатся блюда на компанию: «Ассорти гриль BIG», «Пивное ассорти на компанию», «Ассорти колбасок «Расколбас», «Ассорти «ШАШЛЫКОFF», «Поляна горячая». Все блюда на странице проиллюстрированы фотографическими изображениями.

На странице 08 Макета меню № 17 содержатся блюда на компанию: «Ассорти гриль BIG», «Пивное ассорти на компанию», «Ассорти колбасок «Расколбас», «Ассорти «ШАШЛЫКОFF», «Поляна горячая». Все блюда на странице проиллюстрированы фотографическими изображениями.

ООО «Мир Вкуса» дополнительно представлены фотографические изображения без обработки в векторных программах: блюда «Поляна горячая» («Макет меню № 16»), блюда «Пивное ассорти на компанию» («Макет меню № 16»), блюда «Ассорти «ШАШЛЫКОFF» («Макет меню № 17»), блюда «Ассорти колбасок «Расколбас» («Макет меню № 17») – данная фотография изображена в «Макете меню № 16» в зеркальном отображении.

Заявителем предоставлен рекламный буклет службы доставки «Блюда на гриле «Жаровня», в котором содержится меню блюд для доставки. На первой странице буклета размещена информация о каналах связи, по которым можно заказать доставку блюд, а именно номер телефона 8 (3955) 68-00-88 и адрес Интернет-сайта zharovnya38.ru. Также на указанной странице содержится сведения о предпринимателе: ОГРНИП <...>, ИНН <...>, принадлежащие ИП Калашниковой Н.К. Согласно выписки из Единого реестра индивидуальных предпринимателей по состоянию на 23.11.2017г. основным видом экономической деятельности ИП Калашниковой Н.К. является «56.29 Деятельность предприятий общественного питания по прочим видам организации питания», в числе дополнительных видов деятельности предусмотрена «56.10 Деятельность ресторанов и услуги по доставке продуктов питания».

Иркутским УФАС России установлено, что владельцем номера телефона 8 (3955) 68-00-88 является Индивидуальный предприниматель Рахимова А.В. (ОГРНИП <...>). Согласно выписке из Единого государственного реестра индивидуальных предпринимателей по состоянию на 11.01.2018г., основным видом деятельности ИП Рахимовой А.В. «69.20.2 Деятельность по оказанию услуг в области бухгалтерского учета», в числе дополнительных видов деятельности предусмотрена «56.10 Деятельность ресторанов и услуги по доставке продуктов питания».

В разделе «НАБОРЫ» данного буклета-меню включены 4 (четыре) блюда, каждое из которых проиллюстрировано фотографическим изображением.

1. На фотографическом изображении блюда «Поляна мясная» изображена плоская круглой формы тарелка, выполненная из дерева, на которой расположены разного размера куски мяса предположительно разных сортов, имеющие вид обжаренного мяса, сверху от мяса расположены круглые дольки картофеля в кожуре, обжаренные до золотистого цвета, справа от картофеля изображены нашинкованные овощи предположительно капуста.

2. Блюдо «Горячее ассорти к пиву» проиллюстрировано фотографическим изображением предположительно деревянной плоской круглой формы тарелки, на которой расположены имеющие вид обжаренных продуктов предположительно: куски мяса на реберной кости, плечи куриного крыла, небольшого размера тонкие колбаски. Блюдо гарнировано картофелем фри. На тарелке также расположены 3 (три) соусницы, две справа в верхней части изображения, одна слева в нижней части изображения, с соусом белого оттенка.

3. Блюдо «Набор на компанию» проиллюстрировано фотографическим изображением предположительно деревянной плоской круглой формы тарелки, на которой визуализируются четыре шашлыка на деревянных шпажках предположительно из разных сортов мяса, один овощной шашлык. Блюдо гарнировано в нижней части предположительно овощным салатом из свежей капусты, моркови, болгарского перца, в верхней части тарелки предположительно репчатым луком, нашинкованными кольцами. Справа на тарелке в ряд расположены три соусницы: соус цвета белого оттенка, соус горчичного оттенка, соус красного оттенка.

4. На фотографическое изображение блюда «Ассорти колбасок на гриле» изображена предположительно деревянная плоской круглой формы тарелка, на которой расположены имеющие обжаренный вид разного размера и формы колбаски. Блюдо гарнировано овощным салатом: предположительно нашинкованные капуста, морковь, болгарский перец;

круглыми дольками картофеля в кожуре, обжаренными до золотистого цвета; репчатым луком, нашинкованным кольцами. Слева в верхней части тарелки расположены три соусницы: с соусом белого оттенка, с соусом красного оттенка, с соусом светлого розового оттенка.

На Интернет-сайте zharovnya38.ru в разделе наборы предложены четыре блюда: «Поляна мясная», «Горячее ассорти к пиву», «Набор на компанию», «Ассорти колбасок на гриле». Блюда проиллюстрированы теми же фотографическими изображениями, что и в буклете соответственно названию блюда. На Интернет-сайте zharovnya38.ru содержится номер телефона 8 (3955) 68-00-88. Данные сведения подтверждаются актом осмотра информации Интернет сайта zharovnya38.ru, проведенного специалистами отдела антимонопольного контроля Иркутского УФАС России 22.12.2017г.

Иркутским УФАС России установлено, что владельцем доменного имени zharovnya38.ru является Артём Кобылинский. Согласно сведениям официального Интернет-сайта egrul.nalog.ru Межрайонной инспекцией ФНС № 17 по Иркутской области 16.01.2018г. зарегистрирован в качестве Индивидуального предпринимателя Кобылинский А.А. – ИНН <...>, ОГРНИП <...>. Основной вид экономической деятельности ИП Кобылинского А.А. «56.10 Деятельность ресторанов и услуги по доставке продуктов питания».

Исходя из визуального сравнения изображений блюд меню службы доставки «Блюда на гриле «Жаровня» и гриль-бара «ШашлыкоFF» следует, что для иллюстрации блюд меню использованы одинаковые фотографические изображения, а именно фотография блюда «Поляна мясная» соответствует фотографии блюда «Поляна горячая» («Макет меню № 16»), фотография блюда «Горячее ассорти к пиву» соответствует фотографии блюда «Пивное ассорти на компанию» («Макет меню № 16»), фотография блюда «Набор на компанию» соответствует фотографии блюда «Ассорти «ШАШЛЫКОFF» («Макет меню № 17»), фотография блюда «Ассорти колбасок на гриле» соответствует фотографии блюда «Ассорти колбасок «Расколбас» («Макет меню № 17»).

В соответствии с п.9 ст.4 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон 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.

Статьей 14.5 Закона о защите конкуренции установлен запрет на недобросовестную конкуренцию путем совершения хозяйствующим субъектом действий по продаже, обмену или иному введению в оборот товара, если при этом незаконно использовались результаты интеллектуальной деятельности, за исключением средств индивидуализации, принадлежащих хозяйствующему субъекту-конкуренту.

Таким образом, в действиях ИП Калашниковой Н.К. выразившихся в незаконном использовании результатов интеллектуальной деятельности, а именно фотографических изображений для иллюстрации блюд «Поляна мясная», «Горячее ассорти к пиву», «Набор на компанию», «Ассорти колбасок на гриле», интеллектуальные права на которые принадлежат хозяйствующему субъекту – конкуренту, содержат признаки нарушения ст.14.5 Закона о защите конкуренции.

Наличие вышеуказанных обстоятельств послужило поводом к возбуждению приказом № № 69/18 от 04.04.2018 г. в отношении Индивидуального предпринимателя Калашниковой Надежды Константиновны дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения ст.14.5 Закона о защите конкуренции, выразившемся в совершении действий по реализации продуктов питания посредством доставки, при этом незаконно используя результаты интеллектуальной деятельности, а именно фотографических изображений для

иллюстрации блюд «Поляна мясная», «Горячее ассорти к пиву», «Набор на компанию», «Ассорти колбасок на гриле», исключительное право на которые принадлежит иному хозяйствующему субъекту.

Определением № 809/18 от 05.04.2018г. дело о нарушении антимонопольного законодательства № 1-00-36/38--18 назначено на 04.05.2018г. в 11 часов 00 минут.

Определением № 1066/18 от 04.05.2018г. рассмотрение дела отложено и назначено на 01.06.2018г. в 10 часов 00 минут.

Определением № 1326/18 от 01.06.2018г. к участию в рассмотрении дела в качестве ответчика привлечена Индивидуальный предприниматель Рахимова Алена Владимировна.

Определением № 1331/18 от 04.06.2018г. рассмотрение дела отложено и назначено на 06.07.2018г. в 11 часов 00 минут.

Определением № 1669/18 от 10.07.2018г. рассмотрение дела отложено и назначено на 09.08.2018г. в 11 часов 00 минут.

Определением № 1968/18 от 14.08.2018г. рассмотрение дела отложено в связи с принятием заключения об обстоятельствах дела и назначено на 07.09.2018г. в 11 часов 00 минут.

На заседании Комиссии Иркутского УФАС России 07.09.2018г. объявлен перерыв до 13.09.2018г.

В ходе рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства № 1-00-36/38--18 комиссией Иркутского УФАС России по рассмотрению данного дела установлено следующее.

Для рассмотрения дела № 1-00-36/38--18 от 04.04.2018г. проведен анализ состояния конкурентной среды на товарном рынке в соответствии с требованиями ч.5.1 ст.45 Закона о защите конкуренции, а также Приказа ФАС России от 28.04.2010 № 220 "Об утверждении Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке" (далее Порядок).

По результатам проведенного антимонопольным органом анализа конкурентной среды на товарном рынке поставки продовольственных товаров, установлено следующее.

Определение временного интервала исследования товарного рынка.

Дело № 1-00-36/38—18 возбуждено по результатам рассмотрения заявления ООО «Мир Вкуса» о наличии в действиях ИП Калашниковой Н.К. признаков недобросовестной конкуренции на рынке услуг общественного питания г.Ангарска.

Согласно п. 2.1 Порядка интервал исследования товарного рынка определяется в зависимости от цели исследования, особенностей товарного рынка.

ООО «Мир Вкуса» осуществляет предпринимательскую деятельность в сфере оказания услуг общественного питания в г.Ангарске (гриль-бар под товарным знаком «ШашлыкоFF») на основании договора коммерческой концессии от 29.10.2013г.

В период с 19.05.2017г. ООО «Мир Вкуса» установило, что ИП Калашникова Н.К. незаконно использует на своем сайте: www.zharovnya38.ru и в буклете фотографические изображения блюд меню гриль-бара «ШашлыкоFF».

Право использования фотографий предоставлено ООО «Мир Вкуса» на основании Акта приема-передачи от 03.06.2016г. до 31.10.2018г. в рамках исполнения Договора коммерческой концессии от 29.10.2013г.

В соответствии с требованиями п.2.1 Порядка наименьший временной интервал анализа состояния конкуренции в целях установления доминирующего положения хозяйствующего субъекта должен составлять один год или срок существования товарного рынка, если он составляет менее чем один год.

С учетом цели исследования временной интервал настоящего исследования определен 2017г..

Определение продуктовых и географических границ товарного рынка.

Определение продуктовых границ товарного рынка может производиться исходя из предмета договоров, заключаемых хозяйствующим субъектом (в том числе, в отношении которого поданы в антимонопольный орган заявление, материалы) по поводу товара, предлагаемого им к продаже, а также на основе общероссийских классификаторов продукции, работ, услуг, видов экономической деятельности.

ООО «Мир Вкуса» (ИНН 3801126160) осуществляет предпринимательскую деятельность в сфере оказания услуг общественного питания (деятельность ресторанов и услуги по доставке продуктов питания (гриль-бар под товарным знаком «ШашлыкоFF»).

ИП Калашникова Н.К. (ИНН <...>) зарегистрирована в качестве индивидуального предпринимателя 19.03.2013г. К основным видам деятельности отнесена деятельность предприятий общественного питания по прочим видам организации питания (код 56.29), деятельность ресторанов и услуги по доставке продуктов питания (код 56.10), а также иные виды деятельности, относящиеся к услугам общественного питания.

Деятельность ресторанов и услуги по доставке продуктов питания относится к коду ОКВЭД 56.1 Общероссийского классификатора видов экономической деятельности и включает услуги по предоставлению питания потребителям, независимо от того, подаются ли они в специальных местах общепита или в ресторанах самообслуживания, едят их в помещении, забирают с собой или заказывают для доставки на дом; подготовку и подачу пищи для непосредственного потребления с транспортных средств или передвижных лавок; деятельность ресторанов, кафе, ресторанов быстрого обслуживания, мест с предоставлением еды на вынос, вагончиков для продажи мороженого, передвижных вагончиков для продажи пищи, деятельность по приготовлению пищи в торговых палатках; деятельность ресторанов и баров, связанную с доставкой продуктов питания потребителям отдельными подразделениями предприятия.

Таким образом, на основе общероссийского классификатора видов экономической деятельности с учетом основных видов деятельности ООО «Мир Вкуса» и ИП Калашниковой Н.К. продуктовые границы рынка установлены в границах услуг общественного питания (деятельность ресторанов и услуги по доставке продуктов питания)

Определение географических границ товарного рынка.

Согласно п.4.2. Порядка при определении географических границ могут приниматься во внимание, в частности:

- границы территории, на которой осуществляют свои полномочия соответствующие федеральные органы исполнительной власти, органы государственной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, иные осуществляющие функции указанных органов органы или организации, организации, участвующие в предоставлении государственных или муниципальных услуг, а также государственные внебюджетные фонды, Центральный банк Российской Федерации;

- границы территорий, на которых действуют хозяйствующие субъекты, на деятельность которых оказали или могли оказать негативное влияние соответствующие акты, действия (бездействие).

ООО «Мир Вкуса» осуществляет предпринимательскую деятельность на территории г.Ангарска Иркутской области (гриль-бар ШашлыкоFF). Доставка осуществляется по г. Ангарску не далее 12 км от гриль-бара.

ИП Калашникова Н.К. осуществляет деятельность по доставке готовых блюд в г.Ангарске.

Следовательно, географические границы ограничены административными границами города Ангарска Иркутской области.

Определение состава хозяйствующих субъектов.

Согласно п.п. «г» п. 10.6 Порядка определение состава хозяйствующих субъектов,

действующих на товарном рынке, осуществляется в объеме установления фактических конкурентных отношений между хозяйствующим субъектом, в действиях (бездействии) которого обнаружены признаки недобросовестной конкуренции, и хозяйствующим субъектом, которому указанными действиями (бездействием) причинены или могут быть причинены убытки либо нанесен или может быть нанесен вред его деловой репутации.

ООО «Мир Вкуса» зарегистрировано 09.09.2013г. (ОГРН 1133801003643). Одним из видов деятельности Общества является деятельность ресторанов и услуги по доставке продуктов питания (код 56.10); осуществляет предпринимательскую деятельность посредством оказания услуг общественного питания в гриль-баре «ШашлыкоFF» в г.Ангарске.

Индивидуальный предприниматель Калашникова Н.К. зарегистрирована 19.03.2013г. (ОГРНИП <...>). Одним из видов деятельности Общества является деятельность ресторанов и услуги по доставке продуктов питания (код 56.10); осуществляет предпринимательскую деятельность посредством оказания услуг общественного питания по доставке готовых блюд в г.Ангарске.

Следовательно, хозяйствующие субъекты ООО «Мир Вкуса» и ИП Калашникова Н.К. находятся в фактических конкурентных отношениях на рынке услуг общественного питания (деятельность ресторанов и услуги по доставке продуктов питания) в границах г.Ангарска.

В ходе заседаний Комиссии иркутского УФАС России по рассмотрению дела № 1-00-36/38—18 о нарушении антимонопольного законодательства представители заявителя ООО «Мир Вкуса» поддержали доводы, изложенные в заявлении. Ответчиками – ИП Калашниковой Н.К., ИП Рахимовой А.В., заинтересованным лицом ИП Кобылинским А.А. письменные пояснения по существу дела, а также иные доказательства по делу не представлены.

Комиссия Иркутского УФАС Росси, рассмотрев материалы дела № 1-00-36/38--18, оценив имеющиеся доказательства пришла к следующим выводам.

В силу пп.1 п.1 ст.1225 Гражданского кодекса Российской Федерации (ГК РФ) произведения науки, литературы и искусства являются результатами интеллектуальной деятельности и приравненными к ним средствами индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, которым предоставляется правовая охрана (интеллектуальной собственностью).

В соответствии с п.1 ст.1229 ГК РФ гражданин или юридическое лицо, обладающие исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (правообладатель), вправе использовать такой результат или такое средство по своему усмотрению любым не противоречащим закону способом. Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации ([статья 1233](#)), если настоящим Кодексом не предусмотрено иное.

Правообладатель может по своему усмотрению разрешать или запрещать другим лицам использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации. Отсутствие запрета не считается согласием (разрешением).

Другие лица не могут использовать соответствующие результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации без согласия правообладателя, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Кодексом. Использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации (в том числе их использование способами, предусмотренными настоящим Кодексом), если такое использование осуществляется без согласия правообладателя, является незаконным и влечет ответственность, установленную настоящим Кодексом, другими законами, за исключением случаев, когда использование результата интеллектуальной деятельности или средства

индивидуализации лицами иными, чем правообладатель, без его согласия допускается настоящим Кодексом.

Согласно п.3 ст.1228 ГК РФ исключительное право на результат интеллектуальной деятельности, созданный творческим трудом, первоначально возникает у его автора. Это право может быть передано автором другому лицу по договору, а также может перейти к другим лицам по иным основаниям, установленным законом.

В силу пунктов 1 и 2 ст. 1295 ГК РФ авторские права на произведение науки, литературы или искусства, созданное в пределах установленных для работника (автора) трудовых обязанностей (служебное произведение), принадлежат автору; исключительное право на служебное произведение принадлежит работодателю, если трудовым или гражданско-правовым договором между работодателем и автором не предусмотрено иное.

В соответствии с п.9 ст.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.

Статьей 14.5 Закона о защите конкуренции установлен запрет на недобросовестную конкуренцию путем совершения хозяйствующим субъектом действий по продаже, обмену или иному введению в оборот товара, если при этом незаконно использовались результаты интеллектуальной деятельности, за исключением средств индивидуализации, принадлежащих хозяйствующему субъекту-конкуренту.

Комиссия Иркутского УФАС России по рассмотрению дела № 1-00-36/38--18 о нарушении антимонопольного законодательства, учитывая совокупность имеющихся доказательств, пришла к выводу о необходимости квалифицировать действия ИП Калашниковой Н.К. и ИП Рахимовой А.В., выразившиеся в совершении действий по реализации продуктов питания посредством доставки, при этом незаконно используя результаты интеллектуальной деятельности, а именно фотографических изображений для иллюстрации блюд «Поляна мясная», «Горячее ассорти к пиву», «Набор на компанию», «Ассорти колбасок на гриле», исключительное право на которые принадлежит иному хозяйствующему субъекту, по ст.14.5 Закона о защите конкуренции.

Лицам, участвующим в деле направлено заключение Комиссии Иркутского УФАС России об обстоятельствах дела № 1-00-36/38—18 (исх. № 3728/18 от 14.08.2018г.).

Возражений на заключение Комиссии Иркутского УФАС России об обстоятельствах дела № 1-00-36/38—18 лицами, участвующими в деле не представлено.

На заседание Комиссии Иркутского УФАС России 07.09.2018г. ИП Рахимовой А.В. представлен договор аренды № 1 от 01.01.2016г. заключенный с ИП Калашниковой Н.К. Согласно условиям данного договора Арендодатель (ИП Рахимова А.В.) сдает Арендатору (ИП Калашникова Н.К.) безвозмездно, во временное пользование номер телефона: 8(3955)68-00-88. Договор аренды № 1 от 01.01.2016г. представлен ИП Рахимовой А.В. в доказательство доводов относительно того, что ИП Рахимова А.В. не осуществляет деятельность по доставке продуктов питания совместно с ИП Калашниковой Н.К., а телефонный номер <...> (3955)68-00-88 указан на буклете службы доставки «Блюда на гриле «Жаровня» и Интернет-сайте zharovnya38.ru в связи с фактическим использованием данного телефонного номера ИП Калашниковой Н.К.

По результатам анализа представленного договора Комиссия по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства пришла к следующему выводу.

Согласно ст.606 ГК РФ по договору аренды (имущественного найма) арендодатель (наймодатель) обязуется предоставить арендатору (нанимателю) имущество за плату во временное владение и пользование или во временное пользование.

В аренду могут быть переданы земельные участки и другие обособленные природные объекты, предприятия и другие имущественные комплексы, здания, сооружения, оборудование, транспортные средства и другие вещи, которые не теряют своих натуральных свойств в процессе их использования (непотребляемые вещи) (п.1 ст.607 ГК РФ).

Согласно «Современному экономическому словарю» (Райзберг Б.А., Лозовский Л.Ш., Стародубцева Е.Б.) «Вещь - осязаемый, материальный предмет, представляющий имущественную ценность».

Право сдачи имущества в аренду принадлежит его собственнику. Арендодателями могут быть также лица, управомоченные законом или собственником сдавать имущество в аренду (ст. 608 ГК РФ).

В соответствии с п.1 ст.2 Федерального закона от 07.07.2003 № 126-ФЗ «О связи» абонент - пользователь услугами связи, с которым заключен договор об оказании таких услуг при выделении для этих целей абонентского номера или уникального кода идентификации.

В п.2 раздела I Правил оказания услуг телефонной связи, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 09.12.2014 N 1342 "О порядке оказания услуг телефонной связи" установлены понятия «абонентский номер» и «телефонный номер»:

абонентский номер <...> телефонный номер <...> однозначно определяющий (идентифицирующий) окончательный элемент сети связи или подключенную к сети подвижной связи абонентскую станцию (абонентское устройство) с установленным в ней (в нем) идентификационным модулем;

телефонный номер <...> последовательность десятичных цифр, соответствующая требованиям, установленным в российской системе и плане нумерации или в международном плане нумерации электросвязи общего пользования, содержащая информацию, необходимую для совершения вызова в сети телефонной связи.

Из вышеприведенных норм следует:

- договор аренды имущества не может быть безвозмездным;
- абонентский (телефонный) номер не является имуществом, вещью, в связи с чем, не может быть предметом договора аренды;
- абонент, не являющийся собственником телефонного (абонентского) номера.

В соответствии с п. 1 ст. 166 ГК РФ, сделка недействительна по основаниям, установленным законом, в силу признания ее таковой судом (оспоримая сделка) либо независимо от такого признания (ничтожная сделка).

В соответствии с п.1 ст. 167 ГК РФ Недействительная сделка не влечет юридических последствий, за исключением тех, которые связаны с ее недействительностью, и недействительна с момента ее совершения.

Таким образом, сделка по передаче ИП Рахимовой А.В. в аренду ИП Калашниковой Н.К. телефонного номера по договору аренды № 1 от 01.01.2016г. ничтожна с момента ее совершения.

Аналогичная позиция изложена ООО «Мир Вкуса» в заявлении (вх. № 13185/18 от 13.09.2018г.), представленном в связи с приобщением ИП Рахимовой А.В. договора аренды № 1 от

01.01.2016г. в материалы дела. Заявитель считает, что сведения, содержащиеся в документах представленных ИП Рахимовой А.В. на заседании Комиссии 07.09.2018г. (договор аренды № 1 от 01.01.2016г., заявление на получение патента), никак не опровергают значимые обстоятельства, установленные в заключении об обстоятельствах дела. Комиссия Иркутского УФАС России не согласна с указанным доводом заявителя на основании следующего.

Несмотря на ничтожность договора аренды телефонного номера № 1 от 01.01.2016г. заключенного ИП Рахимовой А.В. с ИП Калашниковой Н.К., у Комиссии по рассмотрению дела нет оснований полагать, что указанный договор не был исполнен сторонами, а доказательства обратного отсутствуют.

Таким образом, Комиссия приходит к выводу, что реализация продуктов питания посредством доставки, с незаконным использованием результатов интеллектуальной деятельности, а именно фотографических изображений для иллюстрации блюд «Поляна мясная», «Горячее ассорти к пиву», «Набор на компанию», «Ассорти колбасок на гриле», исключительное право на которые принадлежит иному хозяйствующему субъекту, осуществлялась ИП Калашниковой Н.К.

Согласно ч.4 ст.41 Закона о защите конкуренции, на основании решения комиссия выдает предписание. Предписание оформляется в виде отдельного документа для каждого лица, которому надлежит осуществить определенные решением действия в установленный предписанием срок, подписывается председателем комиссии и членами комиссии, присутствующими на заседании комиссии.

Предписание по делу о нарушении антимонопольного законодательства изготавливается одновременно с [решением](#). Копия предписания немедленно направляется или вручается лицу, которому предписывается совершить определенные решением действия (ч.2 ст.50 Закона о защите конкуренции).

Работа Интернет-сайта службы доставки «Блюда на гриле «Жаровня» <http://zharovnya38.ru> приостановлена, что подтверждается актом осмотра информации от 07.09.2018г., сведения о продолжении распространения буклета службы доставки «Блюда на гриле «Жаровня» отсутствуют.

Таким образом, основания для выдачи предписания ИП Калашниковой Н.К. у Комиссии Иркутского УФАС России отсутствуют.

На основании изложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 3 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального закона РФ «О защите конкуренции» от 26.07.2006г. № 135-ФЗ,

РЕШИЛА:

1. Признать Индивидуального предпринимателя Калашникову Н.К. (ИНН <...>, ОГРНИП <...>) нарушившей ст. 14.5 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в связи с совершением действий по реализации продуктов питания посредством доставки, при этом незаконно используя результаты интеллектуальной деятельности, а именно фотографические изображения для иллюстрации блюд «Поляна мясная», «Горячее ассорти к пиву», «Набор на компанию», «Ассорти колбасок на гриле», исключительное право на которые принадлежит иному хозяйствующему субъекту.

3. Копии решения направить лицам, участвующим в деле.

4. Передать материалы дела должностному лицу Иркутского УФАС России для решения

вопроса о привлечении к административной ответственности.

<...>

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

Решение и (или) предписание антимонопольного органа могут быть обжалованы в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания.