

Решение

по делу № 223-ФАС52-07/15

г. Н. Новгород

Резолютивная часть решения объявлена 27 апреля 2015 года.

Решение изготовлено в полном объеме 30 апреля 2015 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства в составе:

- | | | |
|----------------|----|--|
| Смирнов С.В. | - | Председатель Комиссии, заместитель руководителя управления; |
| Швецова О.Ю. | - | член Комиссии, начальник отдела контроля финансовых рынков, рекламы и недобросовестной конкуренции, |
| Михайлова Н.В. | -- | член Комиссии, заместитель начальника отдела контроля финансовых рынков, рекламы и недобросовестной конкуренции, |

рассмотрев дело №223-ФАС52-07/15, возбужденное в отношении **индивидуального предпринимателя Н. И.А.** по обращению **общества с ограниченной ответственностью «Сеть магазинов горящих путевок» (109240, г.Москва, ул.Верхняя Радищевская, д.7, стр.1)** по признакам нарушения пункта 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции», в отсутствие сторон,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области поступило обращение ООО «Сеть магазинов горящих путевок» (г.Москва) на действия ИП Н. И.А., противоречащие, по мнению заявителя, пункту 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции». В своем обращении заявитель сообщил, что ИП Н. И.А. незаконно использует товарный знак, принадлежащий ООО «Сеть магазинов горящих путевок».

В связи с указанными обстоятельствами, руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области 13.03.2015г. издал приказ №90 о возбуждении дела №223-ФАС52-07/15 по признакам нарушения пункта 4 части 1 статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции» в отношении ИП Н. И.А.

Рассмотрение дела по существу состоялось 27.04.2015г. На рассмотрение дела представитель ООО «Сеть магазинов горящих путевок» не явился, общество направило ходатайство от 01.04.2015г. о рассмотрении дела в отсутствие представителя заявителя. ИП Н. И.А. на рассмотрение дела не явилась, о месте и времени рассмотрения дела №223-ФАС52-07/15 извещена надлежащим образом 22.04.2015г. согласно почтового уведомления №60300085515188.

Заслушав доклад члена комиссии, исследовав имеющиеся в деле доказательства, комиссия приходит к следующим выводам.

ИП Н. И.А. зарегистрирована в ЕГРЮЛ за основным государственным регистрационным номером 304524418100035. Согласно сведений из ЕГРЮЛ основным видом деятельности является деятельность туристических агентств (код ОКВЭД 63.30). ИП Н. И.А. осуществляет деятельность по адресу: 606524, Нижегородская область, Городецкий район, г.Заволжье, ул.Баумана, д.14, согласно договора аренды нежилых помещений от 01.11.2014г. №11/2014.

ООО «Сеть магазинов горящих путевок» зарегистрировано в ЕГРЮЛ 08.12.2004г. за основным государственным регистрационным номером 1047796945635. Согласно сведений из ЕГРЮЛ основным видом деятельности общества является деятельность туристических агентств (код ОКВЭД 63.30). На территории Нижегородской области заявитель осуществляет деятельность через агентов согласно договора от 31.05.2013г. №987, заключенного с ООО «АРТ вояж туристическое агентство», договора от 08.02.2011г. №551, заключенного с ИП К. Д.А.

Таким образом, ООО «Сеть магазинов горящих путевок» и ИП Н. И.А. осуществляют деятельность на одном товарном рынке оказания услуг туристических агентств в границах Российской Федерации и являются конкурентами.

ООО «Сеть магазинов горящих путевок» является правообладателем товарных знаков «ГОРЯЩИХ», «Сеть магазинов ГОРЯЩИХ путевок», «Вам позавидуют попутчики» по свидетельствам №351200 (дата приоритета с 28.06.2006г.), №469680 (дата приоритета с 24.08.2011г.), №422256 (дата приоритета с 17.11.2009г.), №188620 (дата приоритета с 12.02.1999г.). Товарные знаки зарегистрированы по 35, 36, 39, 41, 42, 43, 44, 45 классам МКТУ.

ООО «Сеть магазинов горящих путевок» предоставило право пользования товарным знаком «Сеть магазинов ГОРЯЩИХ путевок» по свидетельству №422256 ИП Н. И.А., заключив договор исключительной лицензии от 22.12.2011г. №784.

Договор расторгнут по инициативе ИП Н. И.А., расторжение зарегистрировано Федеральной службой по интеллектуальной собственности 25.10.2013г.

Между тем, согласно фотографий, представленных заявителем, от 06.10.2014г., от 31.10.2014г., от 26.03.2015г. ИП Н. И.А. продолжала использовать товарный знак «Сеть магазинов горящих путевок» на здании местонахождения офиса по адресу: Нижегородская область, г.Заволжье, ул.Баумана, д.14, ТЦ «Соло», после истечения срока договора. В связи с этим, ООО «Сеть магазинов горящих путевок» направило ИП Н. И.А. претензию от 09.10.2014г.

Согласно статье 1477 Гражданского кодекса РФ 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 РФ 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 возникнет вероятность смешения.

Исключительное право на товарный знак может быть осуществлено для индивидуализации товаров, работ или услуг, в отношении которых товарный знак зарегистрирован, в частности путем размещения товарного знака:

- 1) на товарах, в том числе на этикетках, упаковках товаров, которые производятся, предлагаются к продаже, продаются, демонстрируются на выставках и ярмарках или иным образом вводятся в гражданский оборот на территории Российской Федерации, либо хранятся или перевозятся с этой целью, либо ввозятся на территорию Российской Федерации;
- 2) при выполнении работ, оказании услуг;
- 3) на документации, связанной с введением товаров в гражданский оборот;
- 4) в предложениях о продаже товаров, о выполнении работ, об оказании услуг, а также в объявлениях, на вывесках и в рекламе;
- 5) в сети "Интернет", в том числе в доменном имени и при других способах адресации.

Право использования товарного знака предоставляется правообладателем третьим лицам на основании лицензионного договора (статья 1489 Гражданского кодекса РФ).

Комиссией Нижегородского УФАС России установлено, что между ООО «Сеть магазинов горящих путевок» (Лицензиар) и ИП Н. И.А. (Лицензиат) был заключен договор исключительной лицензии на товарный знак от 22.12.2011г. №784. ООО «Сеть магазинов горящих путевок» предоставило ИП Назаровой И.А. право

использования ей в предпринимательской деятельности товарного знака «Сеть магазинов ГОРЯЩИХ путевок» по свидетельству №422256 для товаров по 39 классу МКТУ. Согласно договору Лицензиар обязан передать необходимую документацию, в том числе предоставить электронные макеты для использования во внешнем и внутреннем оформлении офиса, вывесок, изготовлении полиграфической продукции, сувениров и так далее. Лицензиат обязан был соблюдать руководство по фирменному стилю, разработанному лицензиаром, при использовании товарного знака.

В связи с заключением указанного договора ИП Н. И.А. разместила рекламные вывески с товарным знаком «Сеть магазинов ГОРЯЩИХ путевок» на фасаде здания местонахождения офиса по адресу: Нижегородская область, г.Заволжье, ул.Баумана, д.14, ТЦ «Соло», на лестничном пролете, на двери входа в офис турфирмы.

Согласно пункта 8.1 договора №784 срок его действия предусмотрен до 31.12.2013г. По пункту 7.5 договора №784 в случае расторжения договора Лицензиат обязан в течение 10 дней со дня регистрации расторжения договора или истечения срока действия договора прекратить использовать в предпринимательской деятельности товарный знак, а также средства индивидуализации, которые имеют в своем изображении или тексте информацию, переданную по договору.

ИП Н. И.А. направила в адрес ООО «Сеть магазинов горящих путевок» заявление от 30.04.2013г. о расторжении договора от 22.12.2011г. №784. Расторжение зарегистрировано Федеральной службой по интеллектуальной собственности 25.10.2013г.

Таким образом, с 04.11.2013г. ИП Н. И.А. была обязана прекратить использование в своей предпринимательской деятельности товарный знак «Сеть магазинов ГОРЯЩИХ путевок» правообладателя ООО «Сеть магазинов горящих путевок» по свидетельству №422256.

Между тем, согласно представленных заявителем фотографий от 06.10.2014г. и от 31.10.2014г., ИП Н. И.А. продолжала использовать товарный знак «Сеть магазинов горящих путевок» после истечения срока договора на здании местонахождения офиса по адресу: Нижегородская область, г.Заволжье, ул.Баумана, д.14, ТЦ «Соло», на лестничном пролете и на двери входа в офис турфирмы.

Из пояснений ИП Н. И.А., направленных по электронной почте, следует, что она не использует товарный знак «Сеть магазинов ГОРЯЩИХ путевок» с 2013 года. В подтверждение данного утверждения ответчик направила для примера договоры: от 01.06.2014г. №310, заключенный с ООО «Интернет-Центр»; от 25.03.2014г. №50314-0103, заключенный с ООО «Туристическая компания Романовой Ольги»; договоры от 12.10.2014г. №0028347 и от 15.12.2014г. №0084, заключенные с потребителями туристических услуг. Как сообщил ответчик, в указанных договорах не используется товарный знак «Сеть магазинов ГОРЯЩИХ путевок», от имени турфирмы договор заключает ИП Назарова И.А. По мнению ответчика, отсутствие нарушения подтверждается также письмом Территориального отдела Управления Федеральной службы по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека по Нижегородской области в Городецком, Ковернинском, Сокольском районах от 10.12.2014г. исх.№18-863. Ответчик также направила

фотографии о том, что у входа в офис, и в офисе турфирмы используется обозначение «Сеть агентств Вояж-тур».

Рассмотрев представленные документы, Комиссия Нижегородского УФАС России приходит к следующим выводам.

Согласно представленных заявителем фотографий от 06.10.2014г. и от 31.10.2014г. ИП Н. И.А. использовала товарный знак «Сеть магазинов ГОРЯЩИХ путевок» после расторжения лицензионного договора с заявителем. Заявителем также представлены фотографии от 26.03.2015г., согласно которым на фасаде здания местонахождения офиса ИП Н. И.А. по адресу: Нижегородская область, г.Заволжье, ул.Баумана, д.14, ТЦ «Соло», располагается вывеска следующего содержания: «Агентство горящих туров» с указанием номера телефона. Между тем, ИП Назарова И.А. не может использовать в вывеске слово «Горящих», поскольку данное обозначение является зарегистрированным товарным знаком по свидетельствам №469680 и №351200. ИП Н. И.А. не представлено доказательств того, что вывеска в настоящее время демонтирована.

Товарный знак «Сеть магазинов ГОРЯЩИХ путевок» правообладателя ООО «Сеть магазинов горящих путевок» использовался ИП Н. И.А. в договорах от 12.10.2014г. №0028347 и от 15.12.2014г. №0084, заключенных с потребителями туристических услуг. На последней странице договоров заказчик (потребитель туристических услуг) должен расписаться о том, что ознакомлен с «Порядком предоставления услуг Сети Магазинов Горящих Путевок».

ИП Н. И.А. использовала наименование «Магазин горящих путевок» в рекламе на сайте www.zavolzhe.spravker.ru, что подтверждается распечаткой от 26.02.2015г.

ИП Н. И.А. в отзыве от 23.04.2015г. сообщила, что ею принято решение о завершении деятельности в г.Заволжье и передаче агентства ИП К. А.В. Ответчиком представлен договор аренды нежилых помещений от 01.04.2015г. №18/2013, заключенный между ИП К. А.В. и ООО «Кредит-Сервис». Между тем, ИП Н. И.А. не представлено документов, свидетельствующих о передаче агентства ИП К. А.В.

Таким образом, ИП Н. И.А. осуществляла предпринимательскую деятельность по предоставлению услуг турагентства с использованием товарных знаков «Сеть магазинов ГОРЯЩИХ путевок» и «Горящих», принадлежащих ООО «Сеть магазинов горящих путевок» по свидетельствам №469680, №351200 и №422256 в период с октября 2014 года по март 2015 года.

В соответствии с пунктом 9 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 №135-Федерального 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 Федерального 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 Федеральным законом «О защите конкуренции».

Пунктом 4 части 1 статьи 14 Федерального закона «О защите конкуренции» определено, что не допускается недобросовестная конкуренция, в том числе, продажа, обмен или иное введение в оборот товара, если при этом незаконно использовались результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ и услуг.

Материалами дела подтверждается, что ИП Н. И.А. в период с октября 2014 года по март 2015 года осуществляла предпринимательскую деятельность по предоставлению услуг турагентства с использованием товарных знаков «Сеть магазинов ГОРЯЩИХ путевок» и «Горящих», принадлежащих ООО «Сеть магазинов горящих путевок» по свидетельствам №469680, №351200 и №422256.

Действия ИП Н.И.А. по осуществлению в период с октября 2014 года по март 2015 года предпринимательской деятельности по предоставлению услуг турагентства с использованием товарных знаков «Сеть магазинов ГОРЯЩИХ путевок» и «Горящих», принадлежащих ООО «Сеть магазинов горящих путевок» по свидетельствам №469680, №351200 и №422256, противоречат нормам Гражданского кодекса Российской Федерации, международным нормам права, а также требованиям добросовестности, разумности и справедливости.

Действия ИП Н. И.А. по осуществлению в период с октября 2014 года по март 2015 года предпринимательской деятельности по предоставлению услуг турагентства с использованием товарных знаков «Сеть магазинов ГОРЯЩИХ путевок» и «Горящих», принадлежащих ООО «Сеть магазинов горящих путевок» по свидетельствам №469680, №351200 и №422256, направлены на получение преимущества в предпринимательской деятельности, поскольку товарный знак «Горящих» ООО «Сеть магазинов горящих путевок» широко известен и завоевал определенный сегмент потребительского рынка. Кроме того, ИП Н. И.А. сменила вывеску на здании местонахождения офиса ТЦ «Соло». По договору от 22.12.2011 г. №784 ООО «Сеть магазинов горящих путевок» предоставило ИП Н. И.А. право использования ей в предпринимательской деятельности товарного знака «Сеть

магазинов ГОРЯЩИХ путевок» по свидетельству №422256. Согласно фотографий от 26.03.2015г. ИП Н. И.А. стала использовать вывеску с иным товарным знаком заявителя «Горящих», что также запрещено законодательством.

ООО «Сеть магазинов горящих путевок» в дополнении к заявлению сообщило, что в результате использования товарного знака общества без договора заявитель лишился денежных средств, которые обязан уплачивать лицензиат за пользование товарным знаком. Убытки заявителя составили около 150 000 рублей. Следовательно, действия ИП Н. И.А. могли причинить убытки конкуренту – ООО «Сеть магазинов горящих путевок» в виде упущенной выгоды, то есть недополучения прибыли из-за незаконного использования товарного знака без лицензионного договора.

Таким образом, действия ИП Н. И.А. по осуществлению в период с октября 2014 года по март 2015 года предпринимательской деятельности по предоставлению услуг турагентства с использованием товарных знаков «Сеть магазинов ГОРЯЩИХ путевок» и «Горящих», принадлежащих ООО «Сеть магазинов горящих путевок» по свидетельствам №469680, №351200 и №422256, являются актом недобросовестной конкуренции и противоречат пункту 4 части 1 статьи 14 Федерального Закона «О защите конкуренции».

Поскольку ИП Н. И.А. незаконно использовала товарные знаки заявителя до апреля 2015 года и доказательств прекращения их использования не представила, Комиссия Нижегородского УФАС России считает необходимым выдать ИП Назаровой И.А. предписание об устранении нарушения антимонопольного законодательства.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», пунктом 3.41 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по возбуждению и рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства Российской Федерации, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать действия ИП Н.И.А., выразившиеся во введении в оборот услуг турагентства с использованием товарных знаков «Сеть магазинов ГОРЯЩИХ путевок» и «Горящих», принадлежащих ООО «Сеть магазинов горящих путевок» по свидетельствам №469680, №351200 и №422256, в период с октября 2014 года по март 2015 года, недобросовестной конкуренцией, противоречащей пункту 4 части 1 статьи 14 Федерального Закона «О защите конкуренции».

2. Выдать ИП Н. И.А. предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Нижегородского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 2 статьи 14.33 Кодекса Российской

Федерации об административных правонарушениях.

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

За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Председатель комиссии

С.В.Смирнов

Члены Комиссии

О.Ю.Швецова

Н.В.Михайлова

Исп.Михайлова Н.В.

тел.8 (831) 430-55-74

30.04.2015 № СС-07/3822

**ПРЕДПИСАНИЕ по делу №223-ФАС52-
07/15**

о прекращении нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации

30 апреля 2015 года

г.Нижний Новгород

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

- Смирнов С.В. - председатель Комиссии, заместитель руководителя управления;
- Швецова О.Ю. - член Комиссии, начальник отдела контроля финансовых рынков, рекламы и недобросовестной конкуренции;
- Михайлова Н.В. - член Комиссии, заместитель начальника отдела контроля финансовых рынков, рекламы и недобросовестной конкуренции;

руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего Решения от 30.04.2015г. по делу №223-ФАС52-07/15 о признании действий **индивидуального предпринимателя Н. И.А.** (недобросовестной конкуренцией, нарушающей пункт 4 части 1 статьи 14 Федерального закона «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ИП Н. И.А. в срок до 29 мая 2015 года прекратить нарушение пункта 4 части 1 статьи 14 Федерального закона «О защите конкуренции», а именно: прекратить введение в оборот услуг турагентства с использованием товарных знаков «Сеть магазинов ГОРЯЩИХ путевок» и «Горящих», принадлежащих ООО «Сеть магазинов горящих путевок» по свидетельствам №469680, №351200 и №422256.

2. О выполнении настоящего Предписания сообщить 01 июня 2015 года в Нижегородское УФАС России.

Предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.

В соответствии с пунктом 2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, невыполнение в установленный срок законного решения, предписания федерального антимонопольного [органа](#), его территориального [органа](#) о прекращении [недобросовестной конкуренции](#) влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от десяти тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до трехсот тысяч рублей.

Председатель Комиссии

С.В.Смирнов

Члены Комиссии

О.Ю.Швецова

Н.В.Михайлова

Исп.: Михайлова.Н.В.

Тел.: 8 (831) 430-50-74