

РЕШЕНИЕ

по делу №А-141/14-12 о нарушении антимонопольного законодательства

г. Уфа, ул. Пушкина, 95

Резолютивная часть решения оглашена «27» ноября 2013г.

В полном объеме решение изготовлено «06» декабря 2013г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия), в составе:

<...>

рассмотрев дело №А-141/14-12 о нарушении антимонопольного законодательства, возбужденное в отношении ООО «Верба-Центр» (452614, г. Октябрьский, ул. Губкина, 35) по признакам нарушения пункта 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26 июля 2006 года №135-ФЗ "О защите конкуренции" (далее – Закон "О защите конкуренции"),

при участии представителей ООО «Верба-Центр» - <...>, представителя ООО «Верба-Тур» - <...>,

УСТАНОВИЛА:

Управлением Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан рассмотрено обращение ООО «Верба-Тур» (вх.№5760 от 04.05.2012г.) по вопросу использования в деятельности ООО «Верба-Центр» обозначения, сходного до степени смешения с фирменным наименованием, принадлежащем ООО «Верба-Тур» на законных основаниях.

По мнению заявителя, ООО «Верба-Центр» нарушает права истца на фирменное наименование.

Согласно выписки из ЕГРЮЛ, дата государственной регистрации ООО «Верба-Тур» – 08.09.2006г., а ООО «Верба-Центр» – 11.08.2011г.

Согласно части 3 статьи 1474 ГК РФ, не допускается использование юридическим лицом фирменного наименования, тождественного фирменному наименованию другого юридического лица или сходного с ним до степени смешения, если указанные юридические лица осуществляют аналогичную деятельность и фирменное наименование второго юридического лица было включено в единый государственный реестр юридических лиц ранее, чем фирменное наименование

первого юридического лица.

Никаких соглашений по предоставлению прав на средства индивидуализации ООО «Верба-Тур» с ООО «Верба-Центр» не заключало, а равно не передавало ООО «Верба-Центр» иным образом право использования коммерческого обозначения или фирменного наименования.

В соответствии с пунктом 4 частью 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006г. №135 "О защите конкуренции" 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, услуг.

ООО «Верба-Центр» представило заявление о приостановлении рассмотрения дела (вх.№10244 от 01.08.2012г.), определения арбитражного суда РБ о назначении экспертизы и приостановлении производства по делу от 04.05.2012г. и о приостановлении производства по делу от 25.07.2012г., доверенность от 06.07.2012г., фотографию фасада офиса (вх.№10260 от 01.08.2012г.).

ООО «Верба-Тур» представило сопроводительное письмо, копию информационного справочника «Октябрьский производство, торговля, сервис» за 2008г. и 2012г., приказ о назначении директора от 14.08.2008г., протокол общего собрания участников ООО «Верба-Тур» №1/11, приказ №6 от 12.07.2011г. о прекращении трудового договора, личная карточка работника, трудовой договор с работником №1к от 01.03.2010г., платежное поручение №229 от 20.07.2012г., договор на оказание корпоративного обслуживания в сфере туристических услуг от 11.01.2011г., балансовые за 29.06.2012г., от 31.07.2012г., письмо ИП <...>, газета «Отдых и туризм» за май 2012г., распечатка с сайта www.okcity.ru от 03.08.2012г.

03.08.2012г. ООО «Верба-Центр», уведомленное надлежащим образом, на рассмотрение дела не явилось.

В целях объективного рассмотрения материалов дела, для полного и всестороннего выяснения всех обстоятельств дела Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства приостановила рассмотрение дела №А-141/14-12 для принятия решения Арбитражного суда Республики Башкортостан по иску ООО «Верба-Тур» к ООО «Верба-Центр» о защите прав на фирменное наименование.

В связи с получением информации от ООО «Верба-Тур» (вх.№7751 от 03.06.2013г.) с приложением решения Арбитражного суда Республики Башкортостан от 19.03.2013г. по делу №А07-254/2012, резолютивной части постановления Восемнадцатого арбитражного апелляционного суда от 28.05.2013г. основания для дальнейшего приостановления производства по делу отсутствуют, дело о нарушении антимонопольного законодательства возобновлено.

21.06.2013г. ООО «Верба-Тур» представлена копия постановления Восемнадцатого арбитражного апелляционного суда от 03.06.2013г. (вх.№8747 от 21.06.2013г.).

21.06.2013г. ООО «Верба-Центр» на рассмотрение дела не явилось. Уведомление о вручении почтового отправления адресату в Управление не возвращено. В связи с этим, рассмотрение дела отложено на другой срок.

27.06.2013г. на рассмотрение дела присутствовали представитель ООО «Верба – Тур» <...> по доверенности от 12.01.2013г. и представитель ООО «Верба – Центр» <...> по доверенности от 26.06.2013г.

Представитель ООО «Верба – Тур» на рассмотрение дела представил копии заключений судебного эксперта, экспертные заключения (вх.№9092, 9093, 9094 от 27.06.2013г.).

Представитель ООО «Верба – Центр» заявил ходатайство (вх.№9091 от 27.06.2013г.) об отложении рассмотрения дела. В связи с удовлетворением ходатайства, рассмотрение дела отложено на другой срок.

Представитель ООО «Верба – Тур» представил копии фотографий офиса «Верба – Центр» и скриншотов (вх.№9896 от 11.07.2013г.).

ООО «Верба-Центр» представило ходатайство (вх.№9866 от 11.07.2013г.) об отложении дела на другой срок. В связи с удовлетворением ходатайства, рассмотрение дела отложено на другой срок.

ООО «Верба-Центр» представило ходатайство (вх.№11038 от 05.08.2013г.) об отложении дела на другой срок в связи с подачей кассационной жалобы 02.08.2013г.

05.08.2013г. лица, участвующие в деле, уведомлены надлежащим образом, на рассмотрение дела не явились. В связи с этим, рассмотрение дела отложено на другой срок.

09.09.2013г. ООО «Верба-Центр» на рассмотрение дела не явились. Уведомление о вручении почтового отправления в Управление не возвращено. Рассмотрение дела было отложено в связи с необходимостью получения дополнительных материалов (информации).

04.10.2013г. от ООО «Верба-Центр» поступило ходатайство об отложении рассмотрения дела в связи с тем, что обществом подана кассационная жалоба на решение Арбитражного суда Республики Башкортостан, Постановление 18-го Апелляционного Арбитражного суда г.Челябинска и определением Суда по интеллектуальным правам рассмотрение кассационной жалобы назначено на 29.10.2013 года.

В целях объективного рассмотрения материалов дела, для полного и всестороннего выяснения всех обстоятельств дела Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства приостанавливает рассмотрение дела №А-141/14-12 до принятия Судом по интеллектуальным правам решения по кассационной жалобе ООО «Верба-Центр».

В целях рассмотрения обращения по существу, объективного рассмотрения материалов, представленных лицами, участвующими в деле, для полного и всестороннего выяснения всех обстоятельств дела Комиссия Управления

Федеральной антимонопольной службы по Республике Башкортостан по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства приостановила рассмотрения дела №А-141/14-12 до принятия Судом по интеллектуальным правам решения по кассационной жалобе ООО «Верба-Центр».

В связи с вынесением постановления суда по интеллектуальным правам от 29.10.2013г., представленного ООО «Верба – Тур» (вх. №15917 от 07.11.2013г.) основания для дальнейшего приостановления производства отсутствовали и производство по делу было возобновлено.

ООО «Верба-Центр» представило фотографии вывесок Турагенства Вербиной, ходатайство о приобщении к материалам дела (вх.№17102 от 27.11.2013г.), решение №4 от 22.11.2013г., расписки в получении документов от 22.11.2013г.

ООО «Верба – Тур» представило сведения о ООО «Верба-Центр», внесенные в ЕГРЮЛ по состоянию на 25.11.2013г.

Анализ материалов по делу и пояснений сторон показал следующее.

ООО «Верба – Тур» обратилось в Арбитражный суд РБ с иском к ООО «Верба-Центр» о прекращении нарушения исключительных прав ООО «Верба – Тур» на фирменное наименование и его незаконное использование, а именно удалить сходное до степени смешения с фирменным наименованием обозначение «Верба» с материалами, которыми сопровождается оказание услуг, в том числе с документации, оекламы, вывесок, внести изменения в учредительные документы ООО «Верба-Центр», исключив из фирменного наименования общества схожее до степени смешения обозначение «Верба».

Решением Арбитражного суда РБ от 19.03.2013г. по делу№А07-254/2012 исковое заявление ООО «Верба – Тур» было удовлетворено. В дальнейшем, суды апелляционной и кассационной инстанций оставили его в законной силе.

Согласно постановления Суда по интеллектуальным правам от 29.10.2013г. (л.д. 5, 8, 10, 11): «Судами установлено, что ООО «Верба – Тур» и ООО «Верба-Центр» осуществляют предпринимательскую деятельность по оказанию туристических услуг на территории города Октябрьского. Установив, что ответчик осуществляет аналогичную деятельность под фирменным наименованием истца, суд первой инстанции пришел к выводу о том, что фирменное наименование ответчика вводит в заблуждение участников гражданского оборота относительно деятельности истца, чье фирменное наименование имеет более раннюю регистрацию и запретил ООО «Верба-Центр» использовать фирменное наименование, сходное до степени смешения с фирменным наименованием ООО «Верба-Тур», исключив из фирменного наименования общества схожее до степени смешения обозначения «Верба». Таким образом, суды пришли к обоснованному выводу о том, что ООО «Верба-Тур» имеет преимущество в использовании средства индивидуализации, поскольку первым стало использовать свое фирменное наименование. В соответствии со статьей 14 Федерального закона «О защите конкуренции» правовое значение приобретает не просто сходство тех или иных объектов, используемых в хозяйственной деятельности, а сходство до степени смешения в отношении предприятия (производителя, распространителя товаров), самих товаров и торговой деятельности конкурента. Поэтому в целях правового регулирования определяющим является введение потребителя в заблуждение,

возникновение у него неоправданных ассоциаций с конкретным субъектом хозяйственной деятельности и его продукцией на определенном товарном рынке, в условиях конкурентной среды (при сопоставимости товаров по продуктовым и географическим границам определенного товарного рынка). В фирменном наименовании истца доминирующим словесным элементом, является слово «Верба», которое идентично доминирующему словесному элементу в фирменном наименовании ответчика. Именно этим элементом определяется схожесть до степени смешения. Принимая во внимание сходство словесного обозначения фирменного наименования истца и ответчика дающее возможность потребителю воспринимать фирменное наименование ответчика тождественным фирменному наименованию принадлежащему истцу, совпадение территориальной и экономической сферы деятельности истца и ответчика, что может привести к смешению данных юридических лиц в хозяйственном обороте, суд кассационной инстанции приходит к выводу о доказанности нарушения ответчиком исключительного права на фирменное наименование истца».

Согласно частям 1,2 статьи 69 АПК РФ, обстоятельства дела, признанные арбитражным судом общеизвестными, не нуждаются в доказывании. Обстоятельства, установленные вступившим в законную силу судебным актом арбитражного суда по ранее рассмотренному делу, не доказываются вновь при рассмотрении арбитражным судом другого дела, в котором участвуют те же лица.

ООО «Верба – Тур» и ООО «Верба-Центр» осуществляют деятельность в одно время и на одном рынке – коды по ОКВЭД: 63.30 – деятельность туристических агентств, 63.30.1 – организация комплексного туристического обслуживания, 63.30.2 – обеспечение экскурсионными билетами, проживанием, транспортными средствами, 63.30.3 – предоставление туристических информационных услуг, 63.30.4 - предоставление туристических экскурсионных услуг, следствием чего явилось обращение ООО «Верба – Тур» о нарушении ООО «Верба-Центр» антимонопольного законодательства.

В соответствии с пунктом 13 частью 1 статьи 1225 ГК РФ, результатами интеллектуальной деятельности и приравненными к ним средствами индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, которым предоставляется правовая охрана (интеллектуальной собственностью), является в т.ч. и фирменные наименования.

Согласно части 4 статьи 1474 ГК РФ, юридическое лицо, нарушившее правила [пункта 3](#) настоящей статьи, обязано по требованию правообладателя прекратить использование фирменного наименования, тождественного фирменному наименованию правообладателя или сходного с ним до степени смешения, в отношении видов деятельности, аналогичных видам деятельности, осуществляемым правообладателем, и возместить правообладателю причиненные убытки.

Согласно части 1 статьи 1229 ГК РФ, 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 выписки из ЕГРЮЛ, дата государственной регистрации ООО «Верба-Тур» – 08.09.2006г.

Согласно части 1 статьи 1474 ГК РФ, юридическому лицу принадлежит исключительное право использования своего фирменного наименования в качестве средства индивидуализации любым не противоречащим закону способом (исключительное право на фирменное наименование), в том числе путем его указания на вывесках, бланках, в счетах и иной документации, в объявлениях и рекламе, на товарах или их упаковках.

Таким образом, со дня государственной регистрации юридического лица - 08.09.2006г., у ООО «Верба-Тур» возникло исключительное право на использование своего фирменного наименования.

Государственная регистрация ООО «Верба-Центр» при создании датируется – 11.08.2011г.

Согласно части 3 статьи 1474 ГК РФ, не допускается использование юридическим лицом фирменного наименования, тождественного фирменному наименованию другого юридического лица или сходного с ним до степени смешения, если указанные юридические лица осуществляют аналогичную деятельность и фирменное наименование второго юридического лица было включено в единый государственный реестр юридических лиц ранее, чем фирменное наименование первого юридического лица.

Тогда как, ООО «Верба-Центр» в период с 11.08.2011г. по настоящее время использовало обозначение, сходное до степени смешения с фирменным наименованием заявителя в осуществлении предпринимательской деятельности и рекламе услуг, о чем свидетельствует информация, указанная на вывесках предприятия, рекламе в печатных СМИ и сети Интернет.

В соответствии с пунктом 9 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135 «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 нанести или могут нанести вред их деловой репутации.

Согласно пункта 4 части 1 статьи 14 Федерального закона «О защите конкуренции», 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, услуг.

Таким образом, в действиях ООО «Верба-Центр» по использованию в деятельности обозначения, сходного до степени смешения с результатами интеллектуальной деятельности ООО «Верба-Тур» - фирменного наименования юридического лица, присутствуют признаки недобросовестной конкуренции, указанные в пункте 9 статьи 4 Закона "О защите конкуренции":

1. Использование ООО «Верба-Центр» фирменного наименования, сходного до степени смешения с фирменным наименованием, принадлежащим иному лицу на законных основаниях при введении в оборот способно вызвать у потребителя смешение относительно субъекта оказания туристических услуг. В результате таких действий ООО «Верба-Центр» имела возможность получить преимущества в осуществлении деятельности туристических агентств.

2. Противоречие действующему законодательству, а именно ст.1474 ГК РФ, а также обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости.

3. Способность причинения убытков правообладателю, поскольку в результате действий ООО «Верба-Центр» по введению в оборот фирменного наименования, сходного до степени смешения с результатами интеллектуальной деятельности законного правообладателя, у последнего мог снизиться размер получаемой прибыли.

Таким образом, действия ООО «Верба-Центр» являются актом недобросовестной конкуренции, т.к. направлены на получение преимуществ в предпринимательской деятельности путем снижения затрат на продвижение своего предприятия (повышение его узнаваемости) и способны нанести убытки конкуренту путем перераспределения спроса на товарном рынке в области продвижения туристических услуг.

Комиссия Башкортостанского УФАС России, рассмотрев все приложенные к материалам дела документы, пришла к выводу, что действия ООО «Верба-Центр» выразившиеся в неправомерном использовании при осуществлении туристской деятельности, фирменного наименования, сходного до степени смешения с фирменным наименованием, принадлежащим другому лицу на законных основаниях, являются действиями по недобросовестной конкуренции, противоречат законодательству Российской Федерации, могут причинить убытки заявителю, вводят в заблуждение потребителей относительно субъекта, оказывающего аналогичные услуги.

Учитывая вышеизложенное, по результатам рассмотрения дела Комиссия пришла к выводу, что факт нарушения ООО «Верба-Центр» пункта 4 части 1 статьи 14 Закона "О защите конкуренции" подтверждается.

Руководствуясь статьей 23, статьей 36, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 48, частью 1 статьи 49 Закона "О защите конкуренции", Комиссия Башкортостанского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать ООО «Верба-Центр» (452614, г. Октябрьский, ул. Губкина, 35) нарушившей требования пункта 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26 июля 2006 года №135-ФЗ "О защите конкуренции".
2. ООО «Верба-Центр» (452614, г. Октябрьский, ул. Губкина, 35) выдать предписание.
3. Направить материалы дела должностному лицу Башкортостанского УФАС России для принятия мер административной ответственности в соответствии со статьей 14.33 КоАП РФ.