|  |  |  |
| --- | --- | --- |
|  |  |  |
| **Общество с ограниченной ответственностью «Магазин Малого Кредитования»**ул. Карла Маркса, д. 13А, корп. 1, г. Ульяновск, Россия, 432071ул. Гиляровского, д.65, корп.1, г. Москва, 107996**Общество с ограниченной ответственностью «Быстрые деньги»**ул. Рыбников, д. 3, корп.А, г. Нарьян-Мар, Ненецкий автономный округ, 166000 |

РЕШЕНИЕ

по делу № 07А/01-35-2014

Резолютивная часть решения оглашена 24 июня 2014 г. г. Нарьян-Мар

Решение в полном объеме изготовлено 30 июня 2014 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Ненецкому автономному округу (далее – Ненецкое УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее по тексту – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии:

...

Члены Комиссии:

…;

…,

в присутствии законного представителя Общества с ограниченной ответственностью «Быстрые деньги» (далее по тексту – ООО «Быстрые деньги», ответчик), в отсутствии представителя Общества с ограниченной ответственностью «Магазин Малого Кредитования» (далее по тексту – ООО «Магазин Малого Кредитования», Общество), уведомленного надлежащим образом, рассмотрев материалы дела № 07А/01-35-2014 по признакам нарушения ООО «Быстрые деньги» (166000, Ненецкий автономный округ, г. Нарьян-Мар, ул. Рыбников, д. 3, корп. А) пункта 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), выразившегося в незаконном использовании ООО «Быстрые деньги» словесного обозначения «Быстрые деньги», сходного до степени смешения с товарным знаком (знаком обслуживания) «БЫСТРОДЕНЬГИ BYSTRODENGI» по свидетельству № 402056, правообладателем которого является ООО «Магазин Малого Кредитования», что приводит или может привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции,

УСТАНОВИЛА:

В Ненецкое УФАС России поступило заявление ООО «Магазин Малого Кредитования» о недобросовестной конкуренции со стороны ООО «Быстрые деньги», в части незаконного использования ООО «Быстрые деньги» обозначения «Быстрые деньги», сходного до степени смешения со словесным товарным знаком (знаком обслуживания) «БЫСТРОДЕНЬГИ BYSTRODENGI» по свидетельству № 402056, правообладатель которого является ООО «Магазин Малого Кредитования».

Приказом от 08.05.2014 № 69 по результатам рассмотрения заявления возбуждено дело в отношении ООО «Быстрые деньги» по признакам нарушения пункта 4 части 1 статьи 14 Закона о защите конкуренции, выразившегося в незаконном использовании ООО «Быстрые деньги» словесного обозначения «Быстрые деньги», сходного до степени смешения с товарным знаком (знаком обслуживания) «БЫСТРОДЕНЬГИ BYSTRODENGI» по свидетельству № 402056, правообладателем которого является ООО «Магазин Малого Кредитования».

Как следует из заявления ООО «Магазин Малого Кредитования» осуществляет свою деятельность с 2008 года (зарегистрировано в ЕГРЮЛ 30.06.2008 № 1087325005899), в частности, на рынке выдачи займов физическим лицам, а также является микрофинансовой организацией.

ООО «Магазин Малого Кредитования» является правообладателем словесного товарного знака (знака обслуживания) «БЫСТРОДЕНЬГИ BYSTRODENGI» (свидетельство № 402056 от 25.02.2010 г.).

Как стало известно ООО «Магазин Малого Кредитования», 19.10.2011 г. в городе Нарьян-Маре зарегистрировано Общество с ограниченной ответственностью «Быстрые деньги» (ОГРН 1118383000658), которое осуществляет деятельность по предоставлению потребительского кредита, финансового посредничества. При этом, как указывает ООО «Магазин Малого Кредитования», фирменное наименование (обозначение) «Быстрые деньги» сходно до степени смешения со словесным товарным знаком (знаком обслуживания) «БЫСТРОДЕНЬГИ BYSTRODENGI».

Вместе с тем, ООО «Магазин Малого Кредитования» не предоставлял ООО «Быстрые деньги» разрешения на использование обозначения, сходного до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 402056.

Также ООО «Магазин Малого Кредитования» указало, что 18.10.2013 года в адрес ООО «Быстрые деньги» была направлена письменная претензия (исх. № 731/13-3086 от 18.10.2013), содержащая требование о немедленном прекращении использования обозначения «Быстрые деньги», сходного до степени смешения с товарным знаком «БЫСТРОДЕНЬГИ», законным правообладателем которого является ООО «Магазин Малого Кредитования», путем внесения изменений в учредительные документы, исключив из фирменного наименования ООО «Быстрые деньги» обозначения «Быстрые деньги», а также требование удалить обозначение «Быстрые деньги» из всей документации и информационных носителей, принадлежащих и используемых ООО «Быстрые деньги». Однако, ответа на направленную претензию в адрес ООО «Магазин Малого Кредитования» не поступило.

По мнению ООО «Магазин Малого Кредитования», использование ООО «Быстрые деньги» в фирменном наименовании обозначения, сходного до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 402056, наносит правообладателю знака ущерб не только в виде упущенной выгоды, но и причиняет огромные вред деловой репутации деятельности ООО «Магазин Малого Кредитования».

На рассмотрении представитель ООО «Быстрые деньги» пояснил, что при сравнении фирменного наименования ООО «Быстрые деньги» и товарного знака «БЫСТРОДЕНЬГИ» формируется следующее впечатление: ООО «Быстрые деньги» является индивидуально отличимым словосочетанием, поскольку в его состав входят две части речи – существительное и прилагательное. В товарный знак «БЫСТРОДЕНЬГИ» не входит ни то, ни другое. Отсутствует и графическое сходство (зрительное восприятие), поскольку словесные элементы выполнены различными шрифтами. Ответчик подтвердил факт получения письменной претензии от ООО «Магазин Малого Кредитования».

Также на рассмотрении ответчик пояснил, что ООО «Быстрые деньги» ведет свою деятельность на территории Ненецкого автономного округа. Представительств, офисов, филиалов компании ООО «Магазин Малого Кредитования» на территории Ненецкого автономного округа не представлено, что исключает угрозу смешения сравниваемых фирменного наименования «Быстрые деньги» и товарного знака «БЫСТРОДЕНЬГИ».

Рассмотрев представленные материалы, доводы и возражения ответчика, Комиссия по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по делу № 07А/01-35-2014 установила следующее.

30.06.2008 года зарегистрировано ООО «Магазин Малого Кредитования» (ОГРН 1087325005899, ИНН 7325081622).

В соответствии с Уставом, а также выпиской из ЕГРЮЛ № 8107760\_УД от 24.01.2014, ООО «Магазин Малого Кредитования» осуществляет оказание финансовых услуг населению, в частности, выдачу займов физическим лицам и консультирование по вопросам финансового посредничества.

19.10.2011 года зарегистрировано ООО «Быстрые деньги» (ОГРН 1118383000658, ИНН 2983007797).

В соответствии с Уставом, а также выпиской из ЕГРЮЛ № 567 от 19.10.2011, ООО «Быстрые деньги» осуществляет оказание финансовых услуг населению, в частности, выдача займов физическим лицам за счет собственных средств и консультирование по вопросам финансового посредничества.

Согласно свидетельствам от 08.07.2011 № 0000002 и от 15.12.2011 № 0000912 ООО «Магазин Малого Кредитования» и ООО «Быстрые деньги» внесены в государственный реестр микрофинансовых организаций.

В подтверждение фактического осуществления ООО «Магазин Малого Кредитования» своей деятельности, Обществом в материалы дела представлены фотоматериалы с рекламой финансовых услуг, оказываемых Обществом.

В подтверждение фактического осуществления ООО «Быстрые деньги» деятельности по выдаче займов физическим лицам, Ответчиком в материалы дела представлена копия договора займа за 2014 год.

Материалами дела № 07А/01-35-2014 установлено, что ООО «Магазин Малого Кредитования» и ООО «Быстрые деньги» осуществляют деятельность, в том числе по выдаче займов физическим лицам, т.е. являются хозяйствующими субъектами-конкурентами.

При этом, защита прав на словесный товарный знак (знак обслуживания) «БЫСТРОДЕНЬГИ BYSTRODENGI», владельцем которого является ООО «Магазин Малого Кредитования», осуществляется на всей территории Российской Федерации.

Таким образом, к началу осуществления деятельности ООО «Быстрые деньги» на рынке по выдаче займов физическим лицам с использованием в договорах займа фирменного наименования «Быстрые деньги», финансовые услуги, предоставляемые хозяйствующим субъектом-конкурентом ООО «Магазин Малого Кредитования», с использованием словесного товарного знака (знака обслуживания) «БЫСТРОДЕНЬГИ BYSTRODENGI», приобрели широкую известность среди потребителей.

В целях надлежащего рассмотрения дела Ненецким УФАС России был направлен запрос (исх. № 01-30/424) в адрес Федеральной службы по интеллектуальной собственности (Роспатент) с просьбой представить заключение (справку) о наличии (отсутствии) сходства до степени смешения между товарным знаком (знаком обслуживания) по свидетельству № 402056 от 25.02.2010 г., правообладателем которого является ООО «Магазин Малого Кредитования», и фирменным обозначением «Быстрые деньги», используемым ООО «Быстрые деньги» в тексте договоров займа, заключаемых ООО «Быстрые деньги» с физическими лицами.

15 мая 2014 года Управлением получен ответ Роспатента с приложением справки (№ 02/24-5771/41 от 06.05.2014), согласно которой обозначение ООО «Быстрые деньги» является сходным до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 402056, поскольку ассоциируется с ним в целом в силу фонетического и семантического сходства словесных элементов «Быстрые деньги»/ «БЫСТРОДЕНЬГИ BYSTRODENGI».

В соответствии со ст. 1477 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее по тексту – ГК РФ) товарный знак – это обозначение, служащее для индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей.

Следовательно, одной из важнейших функций товарного знака является индивидуализирующая: товарный знак способствует выделению конкретного производителя, что позволяет потребителям выбрать товар определенного продавца при наличии однородных товаров на рынке.

Таким образом, товарные знаки наряду с фирменными наименованиями и другими средствами индивидуализации помогают потребителям ориентироваться в однородных товарах различных производителей, приобретать наиболее качественные товары.

В соответствии с частью 2 статьи 1484 ГК РФ 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.

Согласно части 3 статьи 1484 ГК РФ 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.

В связи с этим, использование ООО «Быстрые деньги» для продвижения товара (оказание услуг по выдаче займов физическим лицам) обозначения «Быстрые деньги» в тексте договоров займов, заключаемых ООО «Быстрые деньги» с физическим лицами, сходного до степени смешения с товарным знаком (знаком обслуживания) «БЫСТРОДЕНЬГИ BYSTRODENGI» по свидетельству № 402056 (правообладатель – ООО «Магазин Малого Кредитования»), противоречит требованиям ГК РФ.

В соответствии со статьей 10.bis Конвенции по охране промышленной собственности (заключена в Париже 20.03.1883) актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах. Подлежат запрету все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента.

Согласно части 7 статьи 1252 ГК РФ в случаях, когда нарушение исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации признано в установленном порядке недобросовестной конкуренцией, защита нарушенного исключительного права может осуществляться как способами, предусмотренными настоящим Кодексом, так и в соответствии с антимонопольным законодательством.

Пунктом 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции устанавливается, что конкуренция – это 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.

Недобросовестной конкуренцией признаются 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.

В соответствии с пунктом 4 части 1 статьи 14 Закона о защите конкуренции одной из форм недобросовестной конкуренции является 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.

Согласно части 1 статьи 2 Закона о защите конкуренции антимонопольное законодательство основывается на Конституции Российской Федерации, Гражданском кодексе Российской Федерации и состоит из настоящего Федерального закона, иных федеральных законов, регулирующих отношения, указанные в статье 3 настоящего Федерального закона.

В соответствии с Конституцией Российской Федерации в Российской Федерации гарантируется поддержка конкуренции (часть 1 статьи 8), установление правовых основ единого рынка, включающих вопросы единого экономического пространства и развития конкуренции (пункт «ж» статьи 71). Из этих конституционных положений вытекает обязанность государства по поддержке конкуренции и пресечению монополистической деятельности, исполняя которую оно не должно отступать от требований Конституции Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 1 статьи 22 Закона о защите конкуренции антимонопольный орган осуществляет функции по обеспечению государственного контроля за соблюдением антимонопольного законодательства федеральными органами исполнительной власти, органами государственной власти субъекта Российской Федерации, органами местного самоуправления, иными осуществляющими функции указанных органов органами или организациями, а также государственными внебюджетными фондами, хозяйствующими субъектами, физическими лицами, в том числе в сфере использования земли, недр, водных ресурсов и других природных ресурсов.

Частью 6 статьи 1252 ГК РФ установлено, что если различные средства индивидуализации (фирменное наименование, товарный знак, знак обслуживания, коммерческое обозначение) оказываются тождественными или сходными до степени смешения и в результате такого тождества или сходства могут быть введены в заблуждение потребители и (или) контрагенты, преимущество имеет средство индивидуализации, исключительное право на которое возникло ранее. Обладатель такого исключительного права может в порядке, установленном настоящим Кодексом, требовать признания недействительным предоставления правовой охраны товарному знаку (знаку обслуживания) либо полного или частичного запрета на использование фирменного наименования или коммерческого обозначения.

ООО «Магазин Малого Кредитования» не заключало с ООО «Быстрые деньги» лицензионный договор на право использования товарного знака по свидетельству № 402056.

Таким образом, введение в оборот товара (оказание услуг по выдаче займов физическим лицам) с незаконным использованием результатов интеллектуальной собственности – обозначение «Быстрые деньги» в тексте договоров займов, заключаемых ООО «Быстрые деньги» с физическими лицами, сходного до степени смешения с товарным знаком (знаком обслуживания) «БЫСТРОДЕНЬГИ BYSTRODENGI»:

1) противоречит положениям действующего законодательства, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости, а именно:

- требованиям статьи 10.bis Конвенции по охране промышленной собственности; части 1 статьи 1484 ГК РФ, в соответствии с которой лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака;

- сложившимся в деловой практике требованиям добропорядочности, разумности, справедливости. ООО «Быстрые деньги» является профессиональным участником рынка оказания услуг по выдаче займов физическим лицам, следовательно, должно быть осведомлено об использовании конкурентами на территории Российской Федерации, зарегистрированных результатов их интеллектуальной деятельности;

2) направлено на получение необоснованных преимуществ, а именно:

- снижение затрат на продвижение товара. Использование обозначения «Быстрые деньги», сходного до степени смешения со словесным товарным знаком (знаком обслуживания) «БЫСТРОДЕНЬГИ BYSTRODENGI», введенным в оборот до начала осуществления деятельности ООО «Быстрые деньги», предоставляет преимущество Ответчику. Обозначения, принадлежащие ООО «Магазин Малого Кредитования», узнаваемы потребителями услуг по выдаче займов и вызывают у них доверие в силу многолетней добросовестной деятельности ООО «Магазин Малого Кредитования»;

- необоснованное привлечение клиентов. В целях получения прибыли хозяйствующий субъект, осуществляющий услуги по выдаче займов физически лицам, заинтересован в привлечении новых клиентов, при этом важным фактором для достижения указанной цели является репутация организации. Использование «Быстрые деньги», сходного до степени смешения со словесным товарным знаком (знаком обслуживания) «БЫСТРОДЕНЬГИ BYSTRODENGI», способствует привлечению Ответчиком потенциальных клиентов, которые в условиях добросовестной конкуренции могли выбрать иных хозяйствующих субъектов. Данное обстоятельство предоставляет ООО «Быстрые деньги» преимущество перед другими хозяйствующими субъектами-конкурентами, добросовестно завоевывающими данный рынок;

3) может причинить убытки другим хозяйствующим субъектам-конкурентам, а именно отток клиентов ООО «Магазин Малого Кредитования».

Совокупность вышеуказанных признаков позволяет квалифицировать действия ООО «Быстрые деньги» по введению в оборот товара (оказание услуг по выдаче займов физическим лицам) с незаконным использованием результатов интеллектуальной деятельности (товарного знака в соответствии со свидетельством № 402056), как форму недобросовестной конкуренции.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49, статьей 50 Федерального Закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать действия общества с ограниченной ответственностью «Быстрые деньги» (166000, Ненецкий автономный округ, г. Нарьян-Мар, ул. Рыбников, д. 3А) на рынке услуг по выдаче займов физическим лицам с незаконным использованием фирменного наименования (обозначения) «Быстрые деньги» в тексте договоров займов, заключенных с физическими лицами, сходного до степени смешения со словесным товарным знаком (знаком обслуживания) «БЫСТРОДЕНЬГИ BYSTRODENGI» (свидетельство № 402056) нарушающими пункт 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Выдать Обществу с ограниченной ответственностью «Быстрые деньги» обязательное для исполнения предписание по делу № 07А/01-35-2014 о нарушении антимонопольного законодательства об устранении в **срок до 15 августа 2014 года** нарушенияпункта 4 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

3. Передать материалы дела уполномоченному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Ненецкому автономному округу для решения вопроса о возбуждении административного производства по части 2 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

*Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в соответствии с Арбитражным процессуальным кодексом Российской Федерации.*

Председатель Комиссии:

Члены Комиссии: