

ООО ПО «Вектор»

454008, Челябинск,

Свердловский пр. 7, а/я 1303

7909823@mail.ru

456504, Челябинская область,

Сосновский район, п.Западный,

ул. Лесная, уч. 1 Ж.

454081, г. Челябинск,

ул. Артиллерийская, д. 69, кв. 27

ИП <...>

ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ № 31-04/2020

О ПРЕКРАЩЕНИИ ДЕЙСТВИЙ, КОТОРЫЕ СОДЕРЖАТ ПРИЗНАКИ

НАРУШЕНИЯ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

30 октября 2020 года г. Челябинск

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Челябинской области (далее - Челябинское УФАС России) поступило заявление общества с ограниченной ответственностью «Сибэнергомонтаж» (далее – Заявитель) правообладателя товарного знака «СКУНС» по свидетельству № 647426 по классу МКТУ 01,02,05 о недобросовестных конкурентных действиях группы лиц - ООО ПО «Вектор», ИП <...> (далее – Ответчики).

Заявление содержит доводы о том, что Ответчики незаконно используют в документации слово «СКУНС», что, по мнению общества, является нарушением антимонопольного законодательства.

Из материалов по заявлению, а также представленных Ответчиками документов усматривается, что ООО ПО «Вектор», ИП <...> в технических условиях ТУ 2499-001-91341793-2011 указывают в наименовании товара «Биоцидный комплекс» слово «СКУНС».

Слово «СКУНС» указано и в документации ИП <...>, а именно в счет-фактуре № 682 от 11 июня 2020 года в адрес ООО «ПУХК», в наименовании товара «Биоцид Раффлезия (Скунс-01).

Слово «СКУНС» указано и в документации ООО ПО «Вектор», в частности в сертификате соответствия № 0403609 в наименовании продукции «Биоцидный

комплекс» «СКУНС-01» «ПЕНТА-01», серийный выпуск.

Согласно пункту 1 Положения о территориальном органе Федеральной антимонопольной службы, утвержденному Приказом ФАС России от 23.07.2015 № 649/15, территориальный орган Федеральной антимонопольной службы осуществляет функции по контролю за соблюдением антимонопольного законодательства.

В силу статьи 3 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» сфера применения указанного закона распространяется на отношения, связанные с защитой конкуренции.

Пунктом 7 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции» определено, что конкуренцией признается 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.

Согласно пункту 9 статьи 4 Федерального 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.

Из смысла и содержания пункта 9 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции» следует, что акты недобросовестной конкуренции могут быть совершены хозяйствующими субъектами, действующими на одном и том же товарном рынке, то есть индивидуальными предпринимателями и организациями, осуществляющими однородные виды деятельности (например, реализующие однородные товары), которые приносят им доход.

ООО «Сибэнергомонтаж» (ОГРН 1025500980966, ИНН 5504038316, КПП 550301001) г. Омск, зарегистрировано в качестве юридического лица 11.11.2002 Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 12 по Омской области. Основным видом деятельности общества согласно выписки из единого государственного реестра юридических лиц является сбор отходов, дополнительные виды деятельности: **торговля оптовая химическими продуктами** и пр.

ООО ПО «Вектор» (ОГРН 1117448005454, ИНН 7448139079, КПП 746001001) зарегистрировано в качестве юридического лица 07.07.2011 Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 17 по Челябинской области. Основным видом деятельности общества, согласно выписки из единого государственного реестра юридических лиц является **торговля оптовая химическими продуктами**. Учредитель и директор общества <...>

ИП <...> (ОГРНИП 309744801900062, ИНН 745211550208) зарегистрирован в качестве индивидуального предпринимателя 19.01.2009 Межрайонной инспекцией Федеральной налоговой службы № 17 по Челябинской области. Основным видом деятельности ИП <...> является торговля оптовая промышленными химикатами.

ООО ПО «Вектор» и ИП <...> являются группой лиц в соответствии со статьей 9 Федерального закона «О защите конкуренции».

ООО «Сибэнергомонтаж», ООО ПО «Вектор» и ИП <...> являются хозяйствующими субъектами, осуществляющими аналогичную деятельность на одном товарном рынке (**торговля оптовая химическими продуктами**) в пределах одних географических границ (Российская Федерация, в том числе Челябинская область), следовательно, являются конкурентами по отношению друг к другу.

**Состав хозяйствующих субъектов на рынке торговли оптовой химическими продуктами:**

ООО «Сибэнергомонтаж» (ОГРН 1025500980966, ИНН 5504038316, КПП 550301001);

ООО ПО «Вектор» (ОГРН 1117448005454, ИНН 7448139079, КПП 746001001);

ИП <...> (ОГРНИП 309744801900062, ИНН 745211550208).

**Временной интервал** исследования рынка определен с даты государственной регистрации товарного знака «СКУНС» по свидетельству № 647426 в отношении классов МКТУ товаров и/или услуг 01,02,05 правообладателя ООО «Сибэнергомонтаж» по дате выдачи предупреждения 30.10.2020.

Продуктовые границы рынка установлены в соответствии с Общероссийским классификатором видов экономической деятельности (ОКВЭД) Заявителя и Ответчиков.

**Продуктовые границы** товарного рынка в данном случае, рынок **торговли оптовой химическими продуктами**.

**Географические границы рынка** - (Российская Федерация, в том числе Челябинская область).

ООО ПО «Вектор» является правообладателем зарегистрированного Федеральной службой по интеллектуальной собственности товарного знака «СКУНС» по свидетельству № 735842 в отношении классов МКТУ товаров и/или услуг:

**03** - антинакипины бытовые; препараты для стирки; препараты для сухой чистки; **препараты для чистки сточных труб**; препараты для чистки химические бытовые.

Дата государственной регистрации: 20.11.2019. Приоритет: 24.05.2019.

**Товарный знак «СКУНС» по свидетельству № 735842, является комбинированным обозначением**, представляет собой графическую композицию из слова «СКУНС», совпадающего с названием семейства млекопитающих, отряда хищных, выполненное буквами русского алфавита, одного размера, художественным шрифтом. Буква «У» в слове «СКУНС», выполнена оригинальным образом, нижний элемент буквы снабжен стрелкой. Обозначением обладает различительной способностью, привлекает потребителей своей оригинальностью.

Слово «СКУНС» как элемент комбинированного товарного знака является

неотъемлемой составной частью словесно-графического обозначения, правовая охрана которому предоставляется в комплексе, то есть совместно с графическим изображением.

ООО «Сибэнергомонтаж» является правообладателем зарегистрированного Федеральной службой по интеллектуальной собственности товарного знака **«СКУНС» по свидетельству № 647426** в отношении классов МКТУ товаров и/или услуг:

01 - химикаты промышленные; химикаты для очистки воды; препараты бактериологические; химикаты для промывки (очистки) радиаторов; вещества поверхностно-активные; вещества для умягчения воды; детергенты, используемые в производственных процессах; йод для промышленных целей; йод для химических целей; йодиды щелочных металлов для промышленных целей; каустики для промышленных целей; материалы фильтрующие (химические вещества); препараты для удаления накипи, за исключением используемых для бытовых целей; антинакипины; препараты против накипи; препараты обезжиривающие, используемые в производственных процессах; препараты химические для научных целей, за исключением предназначенных для медицинских или ветеринарных целей; реактивы химические, за исключением предназначенных для медицинских или ветеринарных целей; сода каустическая для промышленных целей; соли (химические препараты); соли для промышленных целей; соли йода; соли кальция; соли натрия (химические соединения); средства вспомогательные, не предназначенные для медицинских или ветеринарных целей; флокулянты; ангидриды; антиоксиданты для промышленности.

02 - вещества красящие; красители; препараты антикоррозионные; составы против ржавчины.

**05** - биоциды; йодоформ.

Дата государственной регистрации: 12.03.2018. Приоритет: 20.04.2017.

**Товарный знак «СКУНС» по свидетельству № 647426 является словесным, выполнен заглавными буквами русского алфавита.**

Каждый товарный знак регистрируется в отношении определённых товаров и услуг, распределённых по классам. Всего таких классов на сегодняшний день 45 (34 — товаров и 11 — услуг), они установлены Международной классификацией товаров и услуг для регистрации знаков (МКТУ).

«Препараты для чистки сточных труб» — это категория товаров в классе №03 по классификации МКТУ, который описывает препараты для чистки, парфюмерия и косметика.

«Биоциды» — это категория товаров в классе № 05 по классификации МКТУ, который описывает фармацевтические препараты.

Как усматривается из письменных пояснений Ответчиков, они производят и торгуют продукцией по классу МКТУ 03, а именно средствами для химической очистки труб с обозначением «СКУНС».

Как усматривается из заявления технические условия ТУ 2499-001-91341793-2011 ООО ПО «Вектор», ИП <...> содержат информацию «**Биоцидный** комплекс» со словом «**СКУНС**».

Счет-фактура № 682 от 11 июня 2020 года ИП <...> в адрес ООО «ПУХК» содержит информацию: «**Биоцид** Раффлезия (**Скунс-01**)».

В сертификате соответствия № 0403609 ООО ПО «Вектор» указано «**Биоцидный** комплекс» «**СКУНС-01**» «ПЕНТА-01», серийный выпуск.

Таким образом, в документации ООО ПО «Вектор», ИП <...> указаны слова «биоцид», «биоцидный», которые не относятся к классу МКТУ № 03, в отношении которых зарегистрирован товарный знак Ответчиков.

В документации ООО ПО «Вектор», ИП <...> также указано слово «СКУНС», которое не является сходным с товарным знаком Ответчиков, поскольку комбинированный товарный знак «СКУНС» по свидетельству № 735842 Ответчиков, в данном случае, не используется в том виде в каком он зарегистрирован, а именно как графическая композиция из слова «СКУНС», выполненная буквами русского алфавита, одного размера, художественным шрифтом. Буква «У» в слове «СКУНС», выполнена оригинальным образом, нижний элемент буквы снабжен стрелкой.

С учетом изложенного, прийти к выводу, что используемые в документации ООО ПО «Вектор», ИП <...> слова «биоцид», «биоцидный», «СКУНС» использованы Ответчиками в связи с наличием у них исключительных прав на товарный знак «СКУНС» по свидетельству № 735842 Ответчиков невозможно.

Используемое в документации Ответчиков словесное обозначение «СКУНС», тождественно товарному знаку Заявителя, а присутствующие слова «биоцид», «биоцидный» относятся к классам МКТУ 01,02,05, в отношении которых зарегистрирован товарный знак Заявителя.

Согласно статье 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции» не допускается недобросовестная конкуренция путем совершения хозяйствующим субъектом действий (бездействия), способных вызвать смешение с деятельностью хозяйствующего субъекта-конкурента либо с товарами или услугами, вводимыми хозяйствующим субъектом-конкурентом в гражданский оборот на территории Российской Федерации, в том числе:

1) незаконное использование обозначения, тождественного товарному знаку, фирменному наименованию, коммерческому обозначению, наименованию места происхождения товара хозяйствующего субъекта-конкурента либо сходного с ними до степени смешения, путем его размещения на товарах, этикетках, упаковках или использования иным образом в отношении товаров, которые продаются либо иным образом вводятся в гражданский оборот на территории Российской Федерации, а также путем его использования в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет", включая размещение в доменном имени и при других способах адресации;

2) копирование или имитация внешнего вида товара, вводимого в гражданский оборот хозяйствующим субъектом-конкурентом, упаковки такого товара, его этикетки, наименования, цветовой гаммы, фирменного стиля в целом (в

совокупности фирменной одежды, оформления торгового зала, витрины) или иных элементов, индивидуализирующих хозяйствующего субъекта-конкурента и (или) его товар.

В соответствии со статьей 14.2 Федерального закона «О защите конкуренции» не допускается недобросовестная конкуренция путем введения в заблуждение, в том числе в отношении:

- 1) качества и потребительских свойств товара, предлагаемого к продаже, назначения такого товара, способов и условий его изготовления или применения, результатов, ожидаемых от использования такого товара, его пригодности для определенных целей;
- 2) количества товара, предлагаемого к продаже, наличия такого товара на рынке, возможности его приобретения на определенных условиях, фактического размера спроса на такой товар;
- 3) места производства товара, предлагаемого к продаже, изготовителя такого товара, гарантийных обязательств продавца или изготовителя;
- 4) условий, на которых товар предлагается к продаже, в частности цены такого товара.

В письме ФАС России от 24.12.2015 № ИА/74666/15 «О применении «четвертого антимонопольного пакета» подчеркивается, что перечень обстоятельств, относительно которых потребитель может быть введен в заблуждение, является открытым.

Как разъясняется в п. 9.2 письма ФАС России от 24 декабря 2015 г. № ИА/74666/15 «О применении «четвертого антимонопольного пакета», введение в заблуждение является следствием распространения не негативной информации, как в дискредитации, а позитивной, и ее содержание касается деятельности самого распространителя и (или) его товара. Распространяемая информация для признания действий актом недобросовестной конкуренции должна не соответствовать действительности.

ФАС России в письме от 22.08.2018 № АД/66643/18 «По вопросу о разграничении применения статей 14.2 и 14.6 Закона о защите конкуренции» указало, что использование товарного знака может содержать признаки нарушения пункта 3 статьи 14.2 Закона «О защите конкуренции», например, в случае, если в результате такого использования у конечных потребителей может создаться впечатление, что организация-продавец является официальным дистрибьютором продукции, в то время как это не соответствует действительности.

Из определения недобросовестной конкуренции, содержащегося в пункте 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции, следует, что для признания действий недобросовестной конкуренцией они должны одновременно соответствовать нескольким условиям, а именно:

- совершаться хозяйствующими субъектами (группой лиц)-конкурентами;
- быть направлены на получение преимуществ в предпринимательской деятельности;

- противоречить законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости;

- причинить или быть способны причинить убытки другому хозяйствующему субъекту-конкуренту, либо нанести ущерб его деловой репутации (причинение вреда).

Добросовестность (добропорядочность) позволяет установить, осуществлено ли рассматриваемое поведение в допустимых пределах осуществления гражданских прав; выход за допустимые пределы будет рассматриваться в качестве недобросовестного (недобропорядочного).

Разумность позволяет установить соответствие поведения определенного хозяйствующего субъекта деперсонализированным стандартам ожидаемого поведения любого участника гражданского оборота; очевидное отклонение поведения такого участника будет свидетельствовать о неразумности.

Справедливость означает наличие равных возможностей для участия в гражданском обороте; несправедливость будет выражаться в создании необоснованных условий реализации контрагентами своих гражданских прав.

Обычаем признается сложившееся и широко применяемое в какой-либо области предпринимательской или иной деятельности, не предусмотренное законодательством правило поведения, независимо от того, зафиксировано ли оно в каком-либо документе.

Согласно пункту 3 статьи 1 ГК РФ при установлении, осуществлении и защите гражданских прав и при исполнении гражданских обязанностей участники гражданских правоотношений должны действовать добросовестно.

В силу пункта 4 статьи 1 ГК РФ никто не вправе извлекать преимущество из своего незаконного или недобросовестного поведения.

Согласно части 1 статьи 10 ГК РФ не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом).

В действиях ООО ПО «Вектор», ИП <...> по использованию в документации слов «биоцид», «биоцидный», «СКУНС» содержатся признаки нарушения пунктов 1,3 статьи 14.2 Федерального закона «О защите конкуренции», поскольку могут ввести в заблуждение потребителей относительно характеристик предлагаемого Ответчиками товара, в данном случае, отнесения средства для очистки труб с обозначением «СКУНС» по классу МКТУ 03 к товарам по классам МКТУ 01,02,05, в отношении которых Заявителем зарегистрирован словесный товарный знак «СКУНС» по свидетельству № 647426, а также введения в заблуждение относительно изготовителя продукции и создания впечатления об изготовлении продукции одним лицом, либо идентичности продукции Ответчика и Заявителя и ее применения в одинаковых целях.

В действиях ООО ПО «Вектор», ИП <...> содержатся все признаки недобросовестной конкуренции, указанные в пункте 9 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции»:

1. Действия ООО ПО «Вектор», ИП <...> направлены на получение преимуществ, которые обеспечивают им возможность увеличить размер получаемой прибыли по отношению к уровню прибыли при воздержании от указанных действий за счет известности продукции Заявителя с товарным знаком «СКУНС», в данном случае товаров по классу МКТУ № 01,02,05, в частности биоциды и т.п.

2. Такие действия ПО «Вектор», ИП <...> противоречат требованиям законодательства, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости.

3. Использованию в документации слов «биоцид», «биоцидный», «СКУНС» способно ввести в заблуждение потребителей относительно характеристик предлагаемого Ответчиком товара, в данном случае, отнесения средства для очистки труб с обозначением «СКУНС» по классу МКТУ 03 к товарам по классам МКТУ 01,02,05, в отношении которых Заявителем зарегистрирован словесный товарный знак «СКУНС» по свидетельству № 647426, а также введения в заблуждение относительно изготовителя продукции и создания впечатления об идентичности продукции Ответчика и Заявителя и ее применения в одинаковых целях.

В соответствии со статьей 39.1 Закона о защите конкуренции в целях пресечения действий (бездействия), которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению, устранению конкуренции и (или) ущемлению интересов других лиц (хозяйствующих субъектов) в сфере предпринимательской деятельности либо ущемлению интересов неопределенного круга потребителей, антимонопольный орган выдает хозяйствующему субъекту, федеральному органу исполнительной власти, органу государственной власти субъекта Российской Федерации, органу местного самоуправления, иным осуществляющим функции указанных органов органу или организации, организации, участвующей в предоставлении государственных или муниципальных услуг, государственному внебюджетному фонду предупреждение в письменной форме о прекращении действий (бездействия), об отмене или изменении актов, которые содержат признаки нарушения антимонопольного законодательства, либо об устранении причин и условий, способствовавших возникновению такого нарушения, и о принятии мер по устранению последствий такого нарушения.

Предупреждение выдается лицам, указанным в части 1 настоящей статьи, в случае выявления признаков нарушения пунктов 3, 5, 6 и 8 части 1 статьи 10, статей 14.1, **14.2**, 14.3, 14.7, 14.8 и 15 настоящего Федерального закона. Принятие антимонопольным органом решения о возбуждении дела о нарушении пунктов 3, 5, 6 и 8 части 1 статьи 10, статей 14.1, 14.2, 14.3, 14.7, 14.8 и 15 настоящего Федерального закона без вынесения предупреждения и до завершения срока его выполнения не допускается (часть 2 статьи 39.1 Федерального закона «О защите конкуренции»).

В связи с наличием в действиях ООО ПО «Вектор», ИП <...> признаков нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренных пунктами 1,3 статьи 14.2 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании статьи 39.1 Федерального закона «О защите конкуренции» **предупреждает** о необходимости прекращения указанных действий путем замены в документации, в том числе: в технических условиях ТУ 2499-001-91341793-2011, счет-фактуре № 682 от 11 июня 2020 года ИП <...>, в сертификате соответствия №

0403609 ООО ПО «Вектор» и т.д. сведений о товаре «биоцид», «биоцидный», «СКУНС» на сведения о товаре Ответчиков согласно классу МКТУ № 03 и комбинированного обозначения (графической композиции) по свидетельству на товарный знак № 735842 «СКУНС» Ответчиков в срок до 30 ноября 2020 года, но не позднее 10 рабочих дней со дня получения настоящего предупреждения.

О выполнении настоящего предупреждения сообщить в Челябинское УФАС России в течение трех дней со дня окончания срока, установленного для его выполнения (с приложением подтверждающих документов с внесенными изменениями).

В соответствии с частью 5 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции предупреждение подлежит обязательному рассмотрению лицом, которому оно выдано, в срок, указанный в предупреждении.

**Согласно части 7 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции при условии выполнения предупреждения дело о нарушении антимонопольного законодательства не возбуждается и лицо, выполнившее предупреждение, не подлежит административной ответственности за нарушение антимонопольного законодательства в связи с его устранением.**

Частью 8 статьи 39.1 Закона о защите конкуренции установлено, что в случае невыполнения предупреждения в установленный срок при наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства антимонопольный орган обязан принять решение о возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства в срок, не превышающий десяти рабочих дней со дня истечения срока, установленного для выполнения предупреждения.

Вр.и.о. руководителя <...>