

## РЕШЕНИЕ

по делу № 182/2011-М/Т

Резолютивная часть решения оглашена «23» июня 2011г.

В полном объеме решение изготовлено «29» июня 2011г.

Комиссия Рязанского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: председатель Комиссии - Луканцов В.В., руководитель управления, заместитель председателя Комиссии - Ерошина Я.А., заместитель руководителя – начальник отдела рекламы и недобросовестной конкуренции; члены Комиссии: Диманд Р.В., ведущий специалист – эксперт, Колупаева Е. В., специалист-эксперт, в присутствии представителя заявителя ООО НПО «Неотехнология» <...>, в присутствии законного представителя ответчика директора ООО «Ризур-2» - <...>, в присутствии представителей ответчика - <...>, рассмотрев дело № 182/2011-М/Т по признакам нарушения ООО «Ризур-2» <...> части 2 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

### УСТАНОВИЛА:

В адрес Рязанского УФАС России поступило заявление ООО НПО «Неотехнология» <...> о нарушении антимонопольного законодательства со стороны ООО «Ризур-2» <...>.

В ходе рассмотрения заявления установлено, что ООО НПО «Неотехнология» и ООО «Ризур-2» осуществляют хозяйственную деятельность на одном товарном рынке - устройства нагревательные разные (код 34 4330 ОКП) предназначенные для обогрева шкафов и блоков с контрольно-измерительной и регулирующей аппаратурой и являются конкурентами.

Из содержания заявления следует, что ООО «Ризур-2» является обладателем исключительного права на товарные знаки «ОША-Р» <...> и «ОУР» <...>.

ООО НПО «Неотехнология» и ООО «Ризур-2» являются производителями продукции одного вида, осуществляют ее реализацию в пределах границ РФ.

18.04.2011г. в адрес ООО НПО «Неотехнология» от ООО «Ризур-2» поступила претензия по факту использования товарного знака с требованием прекратить использование аббревиатур для обозначения производимых ООО НПО «Неотехнология» товаров «ОШ-Р» - для обозначения обогревателей шкафов; «ОУ-Р» - для обогревателей урвнемеров.

В соответствии с пунктом 1 части 1 статьи 1483 ГК РФ не могут являться товарными знаками обозначения, не обладающие различительной способностью или состоящих только из элементов, в том числе вошедших во всеобщее употребление для обозначения товаров определенного вида. Указанные элементы могут быть включены в товарный знак как неохраняемые элементы, если они не занимают в нем доминирующего положения.

ООО НПО «Неотехнология» с 2008 г. используется аббревиатура для обозначения производимых товаров «ОШ-Р» - используется для обозначения «обогревателей шкафов» (ОШ), буква «Р» - указывает на место производства, а именно Рязань; «ОУ-Р» - используется для обозначения «обогревателей урвнемеров» (ОУ), буква «Р» - указывает на место производства, а именно Рязань.

В сентябре 2008г. ООО НПО «Неотехнология» начало разработку технических условий (которые были введены <...>) для производства обогревателей шкафов и обогревателей урвнемеров. После проведения испытаний в 2009 г. была подана заявка на выдачу сертификата соответствия, который получен ООО НПО «Неотехнология» 02.02.2010г.

ООО «Ризур-2» стало использовать обозначение «ОША-Р» лишь в 2011г., после того как обогреватели ОШ-Р, производимые ООО НПО «Неотехнология» и другими производителями подобной продукции, завоевали устойчивый спрос на потребительском рынке.

Законодательство о товарных знаках не запрещает регистрацию в качестве товарного знака обозначений, которые используются другими лицами, если только не имеются иные основания для отказа в регистрации, предусмотренные законом. Подобные обозначения не должны пользоваться охраной, тем более по сравнению с зарегистрированными товарными знаками. Это учитывают недобросовестные конкуренты, регистрируя на свое имя в качестве товарного знака обозначения, которые давно и активно используются хозяйствующими субъектами.

Обозначение взрывозащитных обогревателей шкафов автоматики аббревиатурой «ОША», а обогревателей урвнемеров аббревиатурой «ОУР» было введено в оборот в начале 2000 годов в связи с потребностью потребителей в данного вида продукции. В частности, в 2002 г. ООО «НПЛ» <...> начало производство обогревателей урвнемеров типа «ОУр», ОАО «НПЛ» <...> - производство обогревателей шкафов систем автоматики типа «ОША». Данные факты подтверждаются соответственно Заключением ЦС ВЭ ИГД <...> о соответствии требованиям взрывозащиты и обогревателей урвнемеров типа «ОУр» и Заключением ЦС ВЭ ИГД <...> о соответствии требованиям взрывозащитности обогревателей шкафов автоматики типа «ОША».

Кроме того, в России, серийным выпуском обогревателей урвнемеров типа «ОУР» с начала 2008 г. занимаются ООО «АЛАН» (г. Рязань), что подтверждается Сертификатом соответствия <...>, и ООО СКБ «Приборы и системы» (г. Рязань), что подтверждается Сертификатом соответствия <...>.

ООО НПО «Неотехнология» начало заниматься разработкой концепции производства обогревателей типа «ОУР» и типа «ОША» с 2008 г., когда были созданы технические условия (которые были впервые введены 01.12.2008 г.). После проведения предварительных испытаний, 02.02.2010 г. ООО НПО «Неотехнология» был получен Сертификат соответствия <...> и начались серийные поставки указанных обогревателей. Данный факт подтверждается товарными накладными ООО НПО «Неотехнология».

За период, с начала производства и по настоящее время аббревиатура «ОША» и «ОУР» для обозначения соответствующего вида обогревателя получила широкое распространение среди потребителей данного вида продукции и ассоциируется с назначением и свойствами продукции, а не с конкретным производителем.

Данный факт подтверждается размещением на ряде тендерных площадок объявлений о проведении тендеров по закупке таких обогревателей.

29.06.2009 г. на тендерной площадке Tender.Pro ООО «ЕвроХим-БМУ» было размещено объявление о закупке шкафов в комплекте с взрывозащитными обогревателями ОША; 12.05.2010 г. на этой же тендерной площадке было размещено объявление о закупке ООО «Тюмень Водоканал» обогревателей ОША.

В настоящее время потребителями обогревателей «ОША» и «ОУР» являются крупнейшие предприятия России. В частности, с 15.04.2011 г. по 28.04.2011 г. ЗАО «ТНК-ВР Снабжение» в составе лота № 568 проводила тендер на закупку обогревателей «ОША».

ООО «Ризур-2» было создано 14.10.2008 г., что подтверждается выпиской из ЕГРЮЛ, и, не имея права на производство (взрывозащищенное оборудование подлежит обязательной сертификации на основании Постановления Правительства РФ от 1 декабря 2009 г. N 982 "Об утверждении единого перечня продукции, подлежащей обязательной сертификации, и единого перечня продукции, подтверждение соответствия которой осуществляется в форме принятия декларации о соответствии"), получило такое право лишь 10.06.2010 на основании Сертификата соответствия <...>.

ООО «Ризур-2» в своем отзыве по делу № 182/2011-М/Т <...> пояснило следующее.

ООО «Ризур-2» является обладателем исключительного права на следующие товарные знаки: «ОША-Р», «ОУР», зарегистрированные в государственном реестре товарных знаков, что подтверждается свидетельствами на товарные знаки: <...>.

Исключительные права на указанные товарные знаки полностью принадлежат ООО «Ризур-2» и ни кому не переданы.

Данные зарегистрированные товарные знаки используются для индивидуализации нижеследующих производимых товаров:

Товарный знак «ОУР» - для индивидуализации обогревателей уровнемеров, предназначенных для обогрева уровнемеров, в которых образуется при отрицательных температурах конденсат влаги в виде инея или льда, препятствующих нормальному функционированию измерительной системы уровнемеров.

Товарный знак «ОША-Р» - для индивидуализации обогревателей (нагревателей) взрывозащищенных, которые используются для поддержания положительной (заданной) температуры, в том числе и во взрывоопасных зонах помещений и установок. Обогреватель применяется для нагрева и поддержания положительной (заданной) температуры в технологических помещениях, шкафах автоматики и блоках с контрольно-измерительной и другой аппаратурой, требующей положительной температуры для нормальной работы.

В соответствии со статьей 1484, 1229 ГК РФ лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак, принадлежит исключительное право использования товарного знака любым не противоречащим закону способом.

Согласно пункту 14 части 1 статьи 1225, статьями 1226, 1229, части 1 статьи 1477 ГК РФ товарные знаки и знаки обслуживания относятся к результатам интеллектуальной деятельности, которым предоставляется правовая охрана (интеллектуальная собственность) и в отношении которых у их правообладателей возникают исключительные права на использование и распоряжение.

Часть 1 статьи 1484 ГК РФ предусматривает, что лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака любым не противоречащим закону способом (исключительное право на товарный знак). Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на товарный знак.

ООО НПО «Неотехнология» использует обозначения, тождественные или сходные до степени смешения для привлечения внимания потребителей к информации о предлагаемых к продаже (обогреватели для шкафов автоматики ОША; Обогреватель ОУР), которые являются однородными товарами и услугами, защищаемым товарным знаком «ОША-Р» и «ОУР».

Использование заявителем обозначения, сходного до степени смешения с зарегистрированным ответчиком товарными знаками, произошло после установленного приоритета товарного знака.

В результате чего заявитель нарушил принадлежащее ответчику исключительное право на использование товарного знака.

Довод заявителя о нарушении пункта 3 части 1 статьи 1483 ГК РФ несостоятелен, поскольку указанная норма регламентирует основание для отказа в регистрации товарного знака, в тоже время регистрация произведена надлежащим образом.

К обозначениям, характеризующим товары (в том числе указывающим на их вид, качество, количество, свойство, назначение, ценность, а также время, место, способ производства или сбыта), относятся, в частности, простые наименования товаров; обозначения категории качества товаров; указание свойств товаров (в том числе носящие хвалебный характер); указания материала или состава сырья; указания веса, объема, цены товаров; даты производства товаров; данные по истории создания производства; видовые наименования предприятий; адреса изготовителей товаров и посреднических фирм; обозначения, состоящие частично или полностью из географических названий, которые могут быть восприняты как указания на место нахождения изготовителя товара.

Продукция под наименованием «ОША-Р» и «ОУР» является собственной разработкой и производится ООО «РИЗУР» с 2006 года. Данное обстоятельство подтверждается копией товарной накладной от 15 января 2007 года. Также сертификатом

соответствия, из ко-торого следует что ООО «РИЗУР» до 21 августа 2008 года прошел экспертизу технической документации, оценки конструкции и сертификационные испытания на обогреватели шкафов систем автоматики «ОША». Согласно приложению к указанному сертификату тип изделий «ОША» как родовое понятие включает в себя отдельные варианты исполнения, различающиеся номинальной мощностью, а именно «ОША-1», «ОША-2» и т.д. Таким образом, первенство на указанный товарный знак, безусловно, принадлежит ООО «РИЗУР».

Рассмотрев материалы дела, изучив доводы заявителя, и выслушав доводы лиц, в действиях которых содержатся признаки нарушения антимонопольного законодательства, Комиссия пришла к следующим выводам.

Стороны по делу не оспаривают того факта, что они являются конкурентами, и обозначения используемые заявителем сходны до степени смешения с зарегистрированными товарными знаками.

В соответствии с частью 1 статьи 1477 ГК РФ под товарным знаком понимается обозначение, служащее для индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей. Исключительное право на товарный знак удостоверяется свидетельством на товарный знак, выдаваемым при его государственной регистрации.

ООО «Ризур-2» является правообладателем товарных знаков «ОША-Р» <...> и «ОУР» <...>.

Комиссия считает неправомерным давать оценку законности регистрации вышеуказанных товарных знаков.

В соответствии со статьей 1484 ГК РФ лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака любым не противоречащим закону способом.

Никто не вправе использовать без разрешения правообладателя товарный знак или сходные с товарным знаком обозначения в отношении товаров, для индивидуализации которых товарный знак зарегистрирован, или однородных товаров, если в результате такого использования возникнет вероятность смешения.

После регистрации указанных товарных знаков ООО «Ризур-2» в адрес ООО НПО «Неотехнология» направило претензию по факту использования товарных знаков <...> с требованием прекратить использование сходных обозначений с товарными знаками «ОША-Р» и «ОУР», зарегистрированными ООО «Ризур-2».

Также, в адрес ООО НПО «Неотехнология» поступило информационное письмо <...> с указанием, что ООО «Ризур-2» является обладателем исключительного права на товарные знаки «ОША-Р» и «ОУР». В связи с получением патента в 2011г. на производимые ООО «Ризур-2» обогреватели произошло изменение маркировки. В настоящее время взрывозащищенный обогреватель «ОША» называется «ОША-Р». Название «ОУР» осталось неизменным.

Комиссией установлено, что ООО НПО «Неотехнология» 15.09.2008г. начало разработку технических условий обогревателей для устройств КИПиА.

ООО НПО «Неотехнология» 02.02.2010г. получило сертификат соответствия <...> на продукцию обогреватели типов ОШ-Р и ОУ-Р для устройств КИПиА.

Заявителем предоставлены товарные накладные <...> на отгрузку обогревателей ОШ-Р-2; ОШ-Р-4 и ОУ-Р-1.

Комиссией также установлено, что в соответствии с договором (от 22.05.2008г.) ООО НПО «Ризур» обязуется передать, а ООО «Ризур-2» оплатить и принять технологическую документацию от 05.02.2007г. на обогреватели уровнемеров (ОУР) и технические условия на обогреватели шкафов систем автоматики (ОША) КАЮ.681.000.000 ТО на праве собственности.

В соответствии со статьей 58 ГК РФ правопреемство – это переход прав и обязанностей от одного лица (субъекта права) к другому. Правопреемство может осуществляться в силу закона, договора или других юридических оснований.

В вышеуказанном договоре четко обозначено, что ООО «Ризур-2» переходят права только на технологическую документацию на обогреватели уровнемеров и на обогреватели шкафов систем автоматики.

Сертификат соответствия ООО «Ризур-2» получен 10.06.2010г. <...> на продукцию обогреватели типов ОША-Р, ОУР.

Таким образом, ООО НПО «Неотехнология» получило сертификат соответствия на обогреватели ранее ООО «Ризур-2». Также документально подтверждено, что ООО НПО «Неотехнология» начало реализовывать указанную продукцию до регистрации ООО «Ризур-2» товарных знаков и до получения сертификата соответствия.

Учитывая, что производство обогревателей типа «ОША» и «ОУР» и их реализация осуществляется с 2002 г. ОАО «НПЛ» <...>, с 2008г. ООО «СКБ «Приборы и системы» <...>, данная продукция длительное время известна на рынке, как обогреватели типа «ОША» и «ОУР».

Употребление аббревиатуры «ОША» и «ОУР» и производство товаров под указанными наименованиями происходило в течение длительного периода времени до подачи заявки на регистрацию указанных обозначений в качестве товарных знаков ООО «Ризур-2».

ООО «Ризур-2» на момент подачи заявки в Роспатент о регистрации товарных знаков было известно о наличии на рынке РФ товаров, с указанными наименованиями, производимых другими хозяйствующими субъектами.

ООО «Ризур-2» 26.03.2011г. приобрело исключительные права на товарные знаки «ОША-Р» и «ОУР», в том числе, для индивидуализации обогревателей типа «ОША» и «ОУР».

Указанные действия ООО «Ризур-2» направлены на приобретение преимуществ в предпринимательской деятельности, противоречат обычаям делового оборота, требованиям разумности и справедливости, поскольку направлены на ограничение использования хозяйствующим субъектом-конкурентом гражданских прав, возникших ранее даты приоритета товарных знаков и начала использования наименований «ОША» и «ОУР» ООО НПО «Неотехнология».

Использование ООО «Ризур-2» исключительных прав на товарные знаки «ОША-Р» и «ОУР» в целях создания препятствий для реализации конкурентом – ООО НПО «Неотехнология» своей продукции, подтверждается выдвиганием требований о прекращении использования обозначений сходных с товарными знаками ООО «Ризур-2», а также намерением обратиться в суд за «защитой» исключительного права (с требованием применения ответственности за нарушение исключительного права).

При таких обстоятельствах, действия ООО «Ризур-2» по приобретению исключительных прав на товарные знаки «ОША-Р» и «ОУР» направлены на использование исключительных прав путем создания препятствий для нормальной хозяйственной деятельности (ООО НПО «Неотехнология»), противоречат требованиям добропорядочности, разумности и справедливости.

Такие действия, в силу части 9 статьи 4 ФЗ «О защите конкуренции» обладают признаками недобросовестной конкуренции. Недобросовестная конкуренция, связанная с приобретением и использованием исключительного права на средства индивидуализации продукции в соответствии с частью 2 статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции» не допускается.

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»,  
РЕШИЛА:

1. Признать действия ООО «Ризур-2» на товарном рынке устройств нагревательных разных (код 34 4330 ОКП), предназначенных для обогрева шкафов и блоков с контрольно-измерительной и регулирующей аппаратурой, выразившиеся в использовании исключительных прав на товарные знаки по свидетельствам <...> актом недобросовестной конкуренции в соответствии с частью 2 статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции», не допускающую недобросовестную конкуренцию, выраженную в использовании исключительных прав на средства индивидуализации товаров.

2. Выдать ООО «Ризур-2» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Рязанского УФАС России для принятия решения о возбуждении дел об административном правонарушении.

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

ПРЕДПИСАНИЕ

#### О ПРЕКРАЩЕНИИ НАРУШЕНИЯ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

«29» июня 2011 года

Комиссия Рязанского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе: председатель Комиссии Луканцов В.В., руководитель управления, заместитель председателя Комиссии - Ерошина Я.А., заместитель руководителя – начальник отдела рекламы и недобросовестной конкуренции; члены Комиссии: Диманд Р.В., ведущий специалист – эксперт, Колупаева Е.В., специалист - эксперт, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» на основании своего решения от «29» июня 2011г. по делу № 182/2011-М/Т о нарушении ООО «Ризур-2» части 2 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ООО «Ризур-2» в двухнедельный срок со дня получения настоящего предписания, прекратить нарушение части 2 статьи 14 ФЗ «О защите конкуренции», а именно отозвать претензию по факту использования товарного знака (от 18.04.2011г. исх.№ 8115/11).

2. Не допускать использования исключительных прав на товарные знаки № 430175 и № 431312 путем совершения действий способных причинить ущерб конкуренту ООО НПО «Неотехнология» на товарном рынке устройств нагревательных разных (код 34 4330 ОКП), предназначенных для обогрева шкафов и блоков с контрольно-измерительной и регулирующей аппаратурой, в том числе путем запрета производства и реализации обогревателей типа ОША-Р и ОУР, либо направления требований о заключении лицензионного договора на использование товарных знаков «ОША-Р» и «ОУР» при производстве и реализации продукции.

3. Об исполнении настоящего Предписания сообщить в срок до 30 августа 2011г.

Предписание может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его выдачи.

Обращаем Ваше внимание, что за невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить решение антимонопольного органа.