

Резолютивная часть решения оглашена 30 июля 2014г.

г. Барнаул

В полном объеме решение изготовлено 13 августа 2014г.

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Алтайскому краю по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

председатель Комиссии

Б <...>,

члены Комиссии:

Б <...>,

Б <...>,

рассмотрев дело № 08-ФАС22-НК/06-14 по признакам нарушения ООО «Торговый дом «БОЗ» (Алтайский край, г. Барнаул, Ленина пр., 151г) части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

в присутствии представителей:

от заявителя – Федерального казенного предприятия «Бийский олеумный завод» К<...> по доверенности № 20-230 от 09.12.2013г.;

от ответчика – Общества с ограниченной ответственностью «Торговый дом «БОЗ» С<...> по доверенности от 03.02.2014г.,

в отсутствии представителей заинтересованных лиц:

Кемеровского ОАО «Азот», ЗАО ХК «Сибирский деловой союз», о дате, времени и месте рассмотрения дела извещены надлежащим образом, явку представителей в заседание Комиссии не обеспечили,

УСТАНОВИЛА:

22 апреля 2014 года в Алтайское краевое УФАС России с заявлением о нарушении ООО «Торговый дом «БОЗ» антимонопольного законодательства обратилось Федеральное казенное предприятие «Бийский олеумный завод» (далее – ФКП «БОЗ»).

Заявитель указывает, что ООО «Торговый дом «БОЗ» (далее – ООО «ТД «БОЗ»), осуществляя активную предпринимательскую деятельность, использует в гражданском обороте охраняемые действующим законодательством Российской Федерации объекты интеллектуальных прав ФКП «БОЗ» (товарный знак, фирменное наименование) без установленных на то оснований, что не только причиняет значительный материальный ущерб заявителю, но и негативно сказывается на его деловой репутации; просит привлечь ООО «ТД «БОЗ» к ответственности за нарушение антимонопольного законодательства, обязать Общество произвести изменение фирменного наименования в порядке, установленном действующим законодательством РФ, а также запретить использование товарного знака ФКП «БОЗ».

В процессе рассмотрения дела заявителем в материалы представлено заключение эксперта № 0270100976 от 30.05.2014г. Алтайской торгово-промышленной палаты на предмет схожести до степени смешения используемых ООО «ТД «БОЗ» в предпринимательской деятельности обозначений зарегистрированному ФКП «БОЗ» товарному знаку по свидетельству № 150853.

По результатам рассмотрения заявления антимонопольным органом в соответствии со статьей 44 Федерального закона «О защите конкуренции» 16 июня 2014 года в отношении ООО «Торговый дом «БОЗ» возбуждено дело о нарушении антимонопольного законодательства с привлечением к участию в деле в качестве заявителя ФКП «БОЗ», в качестве заинтересованных лиц Кемеровское ОАО «Азот», ЗАО ХК «Сибирский деловой союз», от которых затребованы дополнительные документы и материалы.

На дату заседания Комиссии во исполнение определения от лиц, участвующих в деле, поступили необходимые для рассмотрения дела документы и материалы. Вместе с тем извещенные надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела заинтересованные лица явку представителей в заседание Комиссии не обеспечили, что в силу статьи 45 Федерального закона «О защите конкуренции» не является препятствием для рассмотрения Комиссией дела по существу в отсутствие указанных лиц по имеющимся в деле документам и материалам.

Присутствующий на заседании Комиссии представитель заявителя – ФКП «БОЗ» К<...> доводы, изложенные в заявлении, поддержал, на заявленных требованиях настаивал.

Представитель ответчика - ООО «ТД «БОЗ» С<...> с нарушением антимонопольного органа не согласилась, настаивала на том, что в сочетании букв «БОЗ» не вкладывается никакого смыслового содержания, оно не является аббревиатурой какого-либо иного полного наименования, товарного знака в виде аббревиатуры «БОЗ» по данным, содержащимся на официальном сайте Роспатента, заявителем не зарегистрировано. Формальное использование Обществом части фирменного наименования «БОЗ» не привело ни к каким негативным последствиям для заявителя. Используемая Обществом печать, содержащая во внутреннем круге шестиугольник с тремя линиями, в настоящее время изменена, но и используемый на оттиске печати ООО «ТД «БОЗ» знак не нарушал прав ФКП «БОЗ», поскольку не использовался в том цветовом сочетании, в котором товарный знак по свидетельству № 150853 заявителем зарегистрирован. Кроме того, С<...> посчитала заключение эксперта № 0270100976 от 30.05.2014г. Алтайской торгово-промышленной палаты недопустимым доказательством по делу, поскольку в нем не содержится указания на методы, с помощью которых проводилась

экспертиза, а также не приложены документы, подтверждающие образование, специальность, стаж работы по специальности эксперта.

Комиссия, рассмотрев материалы дела и исследовав доказательства по делу, заслушав доводы сторон, пришла к следующим выводам.

Статья 14 Федерального закона «О защите конкуренции» содержит запрет на недобросовестную конкуренцию.

Согласно пункту 9 статьи 4 настоящего 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.

Характеристиками недобросовестной конкуренции, вытекающими из законодательно закрепленного понятия «недобросовестной конкуренции» являются: наличие конкурентных отношений между хозяйствующими субъектами, наличие действия хозяйствующего субъекта, направленность действий на получение преимуществ в предпринимательской деятельности, противоречие действия законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости, способность причинить убытки другому хозяйствующему субъекту – конкуренту вследствие осуществления указанных действий, либо нанести вред его деловой репутации.

Хозяйствующий субъект - коммерческая организация, некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход, индивидуальный предприниматель, иное физическое лицо, не зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя, но осуществляющее профессиональную деятельность, приносящую доход, в соответствии с федеральными законами на основании государственной регистрации и (или) лицензии, а также в силу членства в саморегулируемой организации.

Согласно выписке из ЕГРЮЛ от 11.04.2014г. № 2003, ФКП «БОЗ» зарегистрировано 31.03.1992г., основным видом деятельности предприятия является производство взрывчатых веществ (код ОКВЭД – 24.61), дополнительным – оптовая торговля химическими продуктами (код ОКВЭД – 51.55). В материалы дела предприятием представлены доказательства наличия у ФКП «БОЗ» с хозяйствующими субъектами договорных отношений по оптовой торговле химическими продуктами на территории Алтайского края (договоры поставки с ООО «Алтайвзрывпром», КОО «Азот», ООО ТД «Малиновое Озеро», ООО «Бийская транспортная компания», ООО «ТД РасКрас», ООО «Агро-Тара», ООО «Коррент»), а также сведения об осуществлении деятельности на территории Российской Федерации и за её пределами.

В соответствии с предоставленной ООО «ТД «БОЗ» выпиской из ЕГРЮЛ от 12.03.2014г. Общество зарегистрировано 20.03.2013г., основным видом деятельности является оптовая торговля несельскохозяйственными промежуточными продуктами, отходами и ломом (код ОКВЭД – 51.5). ООО «ТД «БОЗ» имеет договорные отношения с заявителем на поставку химических продуктов: этилгексанола (договор поставки № 616/05-2013 от 14.05.2013г.), селитры аммиачной (договор поставки № 604/05-2013 от 06.05.2013г.)

Комиссией антимонопольного органа установлено, что вид деятельности - оптовая торговля несельскохозяйственными промежуточными продуктами, отходами и ломом шире и включает в себя вид деятельности – оптовая торговля химическими продуктами.

Таким образом, ФКП «БОЗ» и ООО «ТД «БОЗ» являются хозяйствующими субъектами, осуществляющими деятельность на одном товарном рынке – оптовой торговле химическими продуктами, в пределах одних и тех же географических границ – Алтайский край, в связи с чем, добросовестная конкуренция, как фактор ведения указанными хозяйствующими субъектами конкурентной борьбы на началах добросовестности, разумности и справедливости, в соответствии с законодательством Российской Федерации, не создавая препятствий друг другу, заведомо предполагается.

ФКП «БОЗ» указывает, что ООО «ТД «БОЗ» при осуществлении предпринимательской деятельности незаконно использует комплекс принадлежащих ему исключительных прав, а именно: товарный знак и фирменное наименование.

Согласно статье 1225 Гражданского кодекса РФ (далее – ГК РФ), товарные знаки и фирменные наименования являются результатами интеллектуальной деятельности и приравненными к ним средствами индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий (интеллектуальной собственностью), которым предоставляется правовая охрана.

В силу статьи 1229 настоящего Кодекса гражданин или юридическое лицо, обладающие исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (правообладатель), вправе использовать такой результат или такое средство по своему усмотрению любым не противоречащим закону способом.

В соответствии со статьей 1232 ГК РФ в случаях, предусмотренных настоящим Кодексом, исключительное право на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации признается и охраняется при условии государственной регистрации такого результата или такого средства.

Комиссией антимонопольного органа установлено, что ФКП «БОЗ» является владельцем товарного знака по свидетельству № 150853, зарегистрированного в отношении следующих товаров и услуг по классу МКТУ:

- 1 – кислород, азот, ацетон, растворитель, клеящие вещества, фотохимикаты, серная кислота, огнестойкие составы, химические вещества для промышленных целей;
- 2 – белила, эмаль, краски, шпатлевка, замазка;
- 3 – моющие вещества, шампуни, препараты для чистки, косметические средства жидкие для волос;
- 4 – горючее, свечи;

5 – химические препараты для фармацевтических целей;

6 – кровельные покрытия металлические, ограждения решетчатые металлические;

7 – мешалки, сепараторы, реакторы;

9 – электроды для сварки;

13 – взрывчатые вещества;

18 – сумки хозяйственные;

20 – художественные изделия из пластмасс;

22 – палатки;

24 – покрывала, чехлы;

25 – верхняя одежда, костюмы, куртки, платья, рукавицы;

42 – реализация товаров, научно-исследовательские и опытно-конструкторские работы, с приоритетом от 11.07.1995г. сроком действия до 11.07.2015г.

Товарный знак представляет собой графическую композицию на плоскости, в основу которой взят шестигранник, лежащий горизонтально на одном из оснований. В верхней части шестигранника по линии, параллельной основанию и проходящей через середину верхних боковых граней, расположена трапеция. Левый край трапеции – с прямыми углами, а правый выступает за пределы шестигранника. Аналогичным образом расположены еще два трапециевидных элемента, которые по вершинам своих сторон, выступающих за шестигранник, образуют равносторонний треугольник основанием вверх. Товарный знак охраняется в светло-синем, красном, светло-зеленом, белом цветовом сочетании.

Кроме того, предприятие является правообладателем товарного знака по свидетельству № 473358 в отношении товаров 02, 06, 09, 13, 19 классов МКТУ с приоритетом от 13.03.2011г., представляющего собой описанную выше графическую композицию, справа от которой имеется аббревиатура «БОЗ», выполненная заглавными печатными буквами; охраняется в белом, черном, зеленом, красном, синем цветовом сочетании.

Из материалов дела следует, что между ФКП «БОЗ» и ООО «Торговый дом «БОЗ» заключен договор поставки продукции № 604/05-2013 от 06.05.2013г., по которому поставщик (ООО «ТД «БОЗ») обязуется передать в собственность покупателю (ФКП «БОЗ») следующую продукцию: селитра аммиачная ГОСТ 2-85, марки А 16 350,00 т, а покупатель обязуется принять и оплатить продукцию на условиях настоящего договора. К договору приложены счета-фактуры, а также товарные накладные за период 25.05.2013г. – 10.01.2014г., на основании которых происходила оплата за поставку товара.

Кроме того, между указанными хозяйствующими субъектами 20 июня 2013 года заключен договор хранения № 858/07-2013, согласно которому хранитель (ФКП «БОЗ») обязуется хранить селитру аммиачную ГОСТ 2-85, марки А, переданную ему поклажедателем (ООО «ТД «БОЗ»), и возратить товар в сохранности по первому требованию поклажедателя, который обязуется забрать переданный на хранение товар. К договору приложены счета-фактуры, а также акты о возврате товарно-материальных ценностей, сданных на хранение, за июнь, июль и сентябрь 2013 года.

Рассматриваемые договоры подписаны сторонами и заверены печатями, на первых страницах договоров в правом углу имеется изображение товарного знака ФКП «БОЗ» по свидетельству № 150853, выполненное в виде шестигранника, лежащего на одном из оснований, и трех прямоугольных трапеций, размещенных параллельно верхнему основанию и нижним боковым граням шестигранника, частично выступая за его пределы и образуя внутри шестигранника равносторонний треугольник основанием вверх (изображение выполнено в сером цвете).

На последних листах договоров, а также на товарных накладных, актах о возврате товарно-материальных ценностей, имеется оттиск печати, содержащий фирменное наименование «Общество с ограниченной ответственностью «Торговый дом «БОЗ», реквизиты Общества, а также комбинированное обозначение, состоящее из изобразительного элемента, представленного шестигранником, лежащим на одном из оснований, и тремя прямоугольными трапециями, размещенными параллельно верхнему основанию и нижним боковым граням шестигранника и наполовину выступающими за его пределы; из словесного элемента в виде аббревиатуры «ТД БОЗ», выполненной заглавными буквами в две строчки, и расположенной в центре шестигранника.

В соответствии с пунктом 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 (услуг), если в результате такого использования возникает вероятность смешения.

ФКП «БОЗ» в материалы дела предоставлено заключение эксперта № 0270100976 от 30.05.2014г. Алтайской торгово-промышленной палаты, согласно которому обозначения, имеющиеся на первом листе договора поставки продукции № 604/05-2013 от 06.05.2013г. изобразительное обозначение, а также содержащиеся в составе оттиска печати ООО «ТД «БОЗ» комбинированное обозначение, являются сходными до степени смешения с зарегистрированным товарным знаком по свидетельству № 150853, правообладателем которого является ФКП «БОЗ».

Материалы дела свидетельствуют о том, что ФКП «БОЗ» селитру аммиачную не производит, приобретает указанный химический продукт производства Кемеровского ОАО «Азот» у ООО «Торговый дом «БОЗ» в рамках договора поставки № 604/05-2013 от 06.05.2013г. ООО «Торговый дом «БОЗ», в свою очередь, закупает указанную селитру у ЗАО Холдинговая компания «Сибирский деловой союз» на основании договора поставки № 043-04 от 22.04.2013г., в договорных взаимоотношениях сторон по которому, грузополучателем данного товара значится ФКП «БОЗ», о чем заявителю с достоверностью известно.

Доказательств смешения товаров, производимых и реализуемых ФКП «БОЗ» для которых заявителем зарегистрирован товарный знак по свидетельству № 150853, с реализуемыми ООО «Торговый дом «БОЗ» аналогичными товарами на рынке оптовой торговли химическими продуктами заявителем не представлено, Комиссией при рассмотрении дела данных фактов не установлено.

Кроме того, ФКП «Бийский олеумный завод», обращаясь в антимонопольный орган, указывает на использование ООО «Торговый дом «БОЗ» на бланках писем, печати юридического лица части фирменного наименования ФКП «БОЗ» - «БОЗ», что создает угрозу смешения в отношении различных фирменных наименований.

В соответствии со статьей 1473 ГК РФ юридическое лицо, являющееся коммерческой организацией, выступает в гражданском обороте под своим фирменным наименованием, которое определяется в его учредительных документах и включается в единый государственный реестр юридических лиц при государственной регистрации юридического лица.

Фирменное наименование юридического лица должно содержать указание на его организационно-правовую форму и собственно наименование юридического лица, которое не может состоять только из слов, обозначающих род деятельности.

Юридическое лицо должно иметь полное и вправе иметь сокращенное фирменное наименование на русском языке.

Из материалов заявления следует, ФКП «БОЗ» образовано в соответствии с распоряжением Правительства РФ от 15.08.2006г. № 1127-р, путем изменения вида федерального государственного унитарного предприятия «Бийский олеумный завод». С 01.07.2002г. в соответствии с учредительными документами ФКП «БОЗ» является правообладателем полного и сокращенного наименования юридического лица, что дает ему основание отражать их в уставных документах, а также являться полноправным участником гражданского товарооборота.

Согласно учредительным документам ООО «ТД «БОЗ», Общество зарегистрировано 20.03.2013г. Полное наименование юридического лица – ООО «Торговый дом «БОЗ», сокращенное – ООО «ТД «БОЗ».

Согласно нормам 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 счетной и иной документации, в объявлениях и рекламе, на товарах или упаковках. Сокращенные фирменные наименования защищаются исключительным правом на фирменное наименование при условии их включения в единый государственный реестр юридических лиц.

Комиссия, исследовав вопрос тождества либо сходства до степени смешения между сокращенным фирменным наименованием ФКП «БОЗ» и фирменным наименованием ООО «ТД «БОЗ», установила, что обозначение «БОЗ», используемое заявителем и ответчиком, являются тождественными. Однако, с учетом отсутствия фактов смешения хозяйствующих субъектов контрагентами или партнерами, фактов ошибочного направления счетов для оплаты и актов выполненных работ, Комиссия установила, что данное использование не является недобросовестной конкуренцией, так как признаки ее определяющие, в ходе рассмотрения дела не установлены, угрозы смешения в отношении хозяйствующих субъектов на рынке оптовой торговли химическими продуктами не возникло.

Запрет на недобросовестную конкуренцию установлен статьей 14 Федерального закона «О защите конкуренции», в частности не допускается недобросовестная конкуренция, в том числе введение в заблуждение в отношении характера, способа и места производства, потребительских свойств, качества и количества товара или в отношении его производителей.

Констатация данной формы недобросовестной конкуренции предполагает установление следующих обстоятельств:

- наличие конкурентных отношений между хозяйствующими субъектами;
- совершение лицом, в отношении которого подано заявление, действий, которые вводят в заблуждение;
- возможность создания этими действиями ложного впечатления о товаре либо его производителе;
- возможность получения хозяйствующим субъектом, совершившим указанные действия, преимуществ перед конкурентами;
- способность указанных действий вызвать уход потребителей от конкурентов, то есть способность причинить убытки хозяйствующим субъектам-конкурентам.

В результате рассмотрения дела в действиях ООО «Торговый дом «БОЗ», связанных с использованием в предпринимательской деятельности обозначений, схожих до степени смешения с результатами интеллектуальной деятельности ФКП «БОЗ» (товарным знаком по свидетельству № 150853, фирменным наименованием), факт недобросовестной конкуренции не нашел своего подтверждения. Комиссией Алтайского краевого УФАС России установлено, что рассматриваемые действия не повлекли за собой смешения товаров и хозяйствующих субъектов в результате использования ими фирменных наименований, ошибочных представлений об изготовителе товара у контрагентов и неблагоприятных последствий для заявителя не возникло.

В соответствии с частью 1 статьи 48 Федерального закона «О защите конкуренции» комиссия прекращает рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства, в том числе, в случае отсутствия нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях (бездействии).

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 3 статьи 41, статьей 48 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Производство по делу № 08-ФАС22НК/06-14, возбужденному по заявлению Федерального казенного предприятия «Бийский олеумный завод» в отношении ООО «Торговый дом «БОЗ» по признакам нарушения части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», прекратить в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых Комиссией действиях.

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