

РЕШЕНИЕ

по делу №29 о нарушении антимонопольного законодательства Российской Федерации

23 декабря 2016 года

(дата оглашения резолютивной части)

26 декабря 2016 года

(дата изготовления решения в полном объеме)

г. Ставрополь

Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Ставропольскому краю по рассмотрению дел по признакам нарушения антимонопольного законодательства в составе:

Золина Г.В. - председатель Комиссии, заместитель руководителя управления;

Силичев М.В. – член Комиссии, заместитель начальника отдела надзора за соблюдением рекламного законодательства и пресечения недобросовестной конкуренции;

Табулова Д.А. – член Комиссии, специалист - эксперт отдела надзора за соблюдением рекламного законодательства и пресечения недобросовестной конкуренции

рассмотрев дело №29 по признакам нарушения ИП <.....> статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 г. №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

В отсутствии на заседании:

ИП <.....> Предприниматель извещен о времени и месте рассмотрения дела надлежащим образом.

В присутствии представителя ООО «Новгодент» <.....> (доверенность от 30.09.2016 г.).

УСТАНОВИЛА:

В адрес Ставропольского УФАС России поступили заявления ООО «Новгодент» /355003, г. Ставрополь, ул. Мира, 367/21/ по фактам незаконного использования ИП <.....> зарегистрированного товарного знака «Mercury» в доменном имени mercury – dental.ru, dentalmercury.ru и товарного знака «woson» в доменном имени woson.ru.

ООО «Новгодент» /355003, г. Ставрополь, ул. Мира, 367/21/ является правообладателем товарного знака «Меркурий» по свидетельству №580076 с приоритетом от 12 мая 2015 года в отношении товаров 10 класса КГТУ на территории Российской Федерации, а именно: аппаратура и инструменты стоматологические; аппаратура стоматологическая электрическая; аппараты и установки рентгеновские для медицинских целей; боры стоматологические; зубы искусственные; кресла зубоорудочные; кресла медицинские или зубные.

Для осуществления продажи указанного товара в сети Интернет ООО «Новгодент» решило зарегистрировать доменное имя второго уровня с обозначением «mercury».

По данным регистратора ООО «Регистратор доменных имен РЕГ.РУ» ИП <.....> является администратором доменных имен mercury – dental.ru и dentalmercury.ru

Кроме того, ООО «Новгодент» /355003, г. Ставрополь, ул. Мира, 367/21/ принадлежат исключительные права на эксклюзивный импорт стоматологического оборудования на территорию Российской Федерации, произведенного компанией «Нинбо Цзянбей Восон Медикал Инструмент ко., ЛТД», Китай.

ООО «Новгодент» осуществляет импорт стоматологического оборудования торговой марки Woson из Китая в Российскую Федерацию.

Компания «Нинбо Цзянбей Восон Медикал Инструмент ко., ЛТД» является правообладателем товарного знака «woson» с номером международной регистрации 1217447.

Для осуществления продажи стоматологического оборудования в сети Интернет ООО «Новгодент» решило зарегистрировать доменное имя второго уровня с обозначением «woson».

По данным регистратора ООО «Регистратор доменных имен РЕГ.РУ» ИП <.....> с 19 февраля 2013 года является администратором доменного имени woson.ru.

По мнению ООО «Новгодент» у ИП <.....> отсутствуют права и законные интересы в отношении указанных доменных имен.

В соответствии с частью 1 статьи 1229 ГК РФ, 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.

Правообладатель может по своему усмотрению разрешать или запрещать другим лицам использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации. Отсутствие запрета не считается согласием (разрешением).

Указанные обстоятельства, согласно пункта 2 части 2 статьи 39 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции», послужили основанием для возбуждения дела о признаках нарушения антимонопольного законодательства.

Согласно части 5.1. статьи 45 Федерального закона от 26.07.2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции), при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства антимонопольный орган проводит анализ состояния конкуренции в объеме, необходимом для принятия решения о наличии или об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства.

В соответствии с п. 10.6 Порядка проведения анализа в отношении дел,

возбужденных по статьям 14.1-14.8 Закона о защите конкуренции, анализ состояния конкуренции на товарном рынке включает следующие этапы:

определение временного интервала исследования товарного рынка;

определение продуктовых границ;

определение географических границ;

определение состава хозяйствующих субъектов, действующих на товарном рынке.

В ходе проведения анализа состояния конкуренции были установлены следующие обстоятельства:

ООО «Новгодент» осуществляет продажу медицинского оборудования «Mercury», транслитерация на русский язык «Меркурий» и является правообладателем товарного знака «Меркурий» по свидетельству №580076 с приоритетом от 12 мая 2015 года в отношении товаров 10 класса МКТУ на территории Российской Федерации.

Так же, ООО «Новгодент» в рамках заключенного с китайской компанией «Woson» контракта №WOS-NOV2016 dt.15.01.2016 года принадлежат исключительные права на эксклюзивный импорт стоматологического оборудования на территорию Российской Федерации.

Под эксклюзивным дистрибьютерством продукции, контрактом подразумевается эксклюзивный импорт стоматологического оборудования, выполненного производителем. И последующая продажа этого оборудования третьим лицам.

ИП <.....> в соответствии с информацией, представленной на сайтах «dentalmercury.ru» и «woson.ru» так же фактически осуществляет оптовую и/или розничную продажу стоматологического оборудования под товарными знаками «Mercury» и «Woson».

Покупателями на рассматриваемом товарном рынке является неопределенный круг лиц, заинтересованный в оптовой и/или розничной покупке стоматологического оборудования под товарными знаками «Mercury» и «Woson».

Деятельность хозяйствующих субъектов на одном товарном рынке с учетом продуктовых и географических границ являться обстоятельством, свидетельствующим о наличии конкурентных отношений между этими субъектами.

Таким образом, можно сделать вывод о наличии конкурентных отношений между хозяйствующими субъектами – участниками рынка оптовой и/или розничной продажи стоматологического оборудования под товарными знаками «Mercury» и «Woson», соответственно, о наличии конкурентных отношений между ООО «Новгодент» и ИП <.....>.

Проанализировав материалы дела, Комиссией установлено, что ИП <.....> является администратором доменных имен mercury – dental.ru, dentalmercury.ru и «woson.ru».

На сайте mercury – dental.ru вниманию потребителей предоставляется

стоматологическое оборудование в ассортименте под наименованием Меркурий MERCURY Replica оптом и в розницу от производителя. Раздел «О нас» содержит текстовую и видео-презентацию компании – владельца сайта. Текст представляет компанию как поставщика и импортера стоматологического оборудования. Раздел «Каталог» содержит перечень оборудования, в том числе стоматологические установки Mercury 2000, Mercury 3000, Mercury 4800, Mercury 3600. В разделе «Контакты» содержится информация о почтовых адресах, номерах телефонов и адресах электронной почты различных отделов.

На сайте dentalmercury.ru вниманию потребителей предоставляется стоматологическое оборудование в ассортименте. При обращении к ссылке «Каталог», появляются активные ссылки в виде списка: стоматологическая установка меркурий mercury 1000, стоматологическая установка mercury 2000, стоматологическая установка mercury 3000, стоматологическая установка mercury 3600 и т.д.

На сайте woson.ru указано: «Импорт и продажа стоматологического оборудования». Раздел «О нас» изложен на английском языке и содержит презентацию компании Woson Medical Instrument Co. Ltd., специализирующейся на производстве, продаже и обслуживании стоматологического оборудования. Раздел «Каталог» имеет подразделы «Стоматологические установки», «Автоклавы» и д.р. В подразделе «Автоклавы» перечислены автоклавы Tanzo D 18 и Tanzo E 18. В разделе «Контакты» содержится информация о почтовых адресах, номерах телефонов и адресе электронной почты отдела продаж.

С целью установления наличия или отсутствия сходства до степени смешения наименования, используемого ИП <.....>, mercury-dental.ru с товарным знаком Mercury, право на который принадлежит заявителю (свидетельство №580076), Ставропольским УФАС России был направлен запрос в Федеральную службу по интеллектуальной собственности. На основании данного запроса специалистами ФГБУ «Федеральный институт промышленной собственности» подготовлена справка от 07.07.2016 №41-4051-12.

В результате исследования, было установлено, что представленное обозначение «mercury-dental.ru» является сходными до степени смешения с товарным знаком по свидетельству №580076, поскольку ассоциируется с ним в целом в силу фонетического/семантического тождества и графического сходства словесных элементов «mercury», «Mercury».

В данном случае, представленная справка не является экспертным заключением. В то же время в соответствии с пунктом 6.5 раздела II Положения о Федеральной службе по интеллектуальной собственности (утв. Постановлением Правительства от 21 марта 2012 года №218) Федеральная служба по интеллектуальной собственности в целях реализации полномочий в установленной сфере деятельности имеет право давать юридическим и физическим лицам разъяснения по вопросам, отнесенным к сфере деятельности Службы.

В данном случае указанная справка позволяет сделать вывод о наличии сходства до степени смешения наименования используемого ИП <.....>, с зарегистрированным товарным знаком №580076.

В результате исследования, проведенного патентным поверенным <.....>

установлено, что обозначение доменного имени «dentalmercury.ru», администратором которого является ИП <.....>, имеет высокую степень тождества со словесными обозначениями «Mercury» и «Меркурий», способно ввести потребителя в заблуждение относительно производителя товара.

В доменном имени «woson.ru», администратором которого является ИП <.....>, используется обозначение «woson» являющееся полностью тождественным с товарным знаком «woson».

ООО «Новгодент» является правообладателем товарного знака «Mercury» транслитерация на русском «Меркурий» по свидетельству №580076 с приоритетом от 12 мая 2015 года в отношении товаров 10 класса МКТУ на территории Российской Федерации.

Данный товарный знак размещается на стоматологическом оборудовании, которое импортируется на основании контракта эксклюзивного представителя №ANYA-NOV/2016, заключенного ООО «Новгодент» с компанией Foshan Anya Medical Technology Co., Ltd. (Фошань Ания Медикал Технолоджи Ко., Лтд, КНР).

В рамках реализации указанных положений ООО «Новгодент» осуществляет импорт стоматологического оборудования (стоматологические установки и комплектующие к ним) компании Foshan Anya Medical Technology Co., Ltd из Китая в Российскую Федерацию.

В дальнейшем данное оборудование маркируется товарным знаком «Mercury» и реализуется на территории Ставропольского края и Российской Федерации.

Также товарный знак «Mercury», транслитерация на русский язык «Меркурий» размещается на наконечниках стоматологических высокоскоростных и наконечниках стоматологических низкоскоростных Mercury, которые импортируются на основании разовых контрактов, заключенных с компанией Фошань Джингл Медикал Эквимпент Ко., Лтд, КНР).

Право на продажу продукции «Mercury» подтверждается регистрационным удостоверением на медицинское изделие №РЗН 2015/2700, выданным Росздравнадзором РФ.

В рамках заключенного с китайской компанией «Woson» контракта №WOS-NOV2016 dt.15.01.2016 года ООО «Новгодент» принадлежат исключительные права на эксклюзивный импорт стоматологического оборудования на территорию Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 1.3 контракта №WOS-NOV2016 dt.15.01.2016, компания «Woson» делегирует своему эксклюзивному представителю (ООО «Новгодент») право на представление интересов в вопросах защиты интеллектуальной собственности, использования торговой марки Производителя, представление интересов Производителя в суде и других правовых органах.

ИП <.....> не представил документы, дающие право на использование зарегистрированного товарного знака №580076 («Mercury») и товарного знака «woson» (номер международной регистрации 1217447). Также ИП <.....> не представил каких-либо письменных объяснений.

В соответствии с частью 1 статьи 1229 ГК РФ, 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.

Комиссия отмечает, что регистрация ИП <.....> доменных имен ранее приобретения ООО «Новгодент» и Компанией «Нинбо Цзянбей Восон Медикал Инструмент ко., ЛТД» исключительных прав соответственно на товарный знак по свидетельству №580076 и международный товарный знак по свидетельству №N 1217447, не является подтверждением добросовестности действий ИП <.....> при использовании товарного знака, поскольку доменное имя не является объектом исключительных прав.

Более того, со стороны ООО «Новгодент» и Компании «Нинбо Цзянбей Восон Медикал Инструмент ко., ЛТД» представлены пояснения относительно того, что у ИП <.....> нет законных прав и интересов в отношении доменных имен «mercury-dental.ru» «dentalmercury.ru» и «woson.ru». Для введения в гражданский оборот на территории Российской Федерации таких медицинских изделий как стоматологическое оборудование, требуется получение в установленном порядке регистрационного удостоверения на указанное оборудование в Федеральной службе по надзору в сфере здравоохранения и социального развития. Предложение к продаже медицинских изделий с использованием сети интернет свидетельствует о недобросовестном поведении ИП <.....> в использовании указанных доменных имен.

В силу пункта 1 статьи 38 Закона №323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» медицинскими изделиями являются любые инструменты, аппараты, приборы, оборудование, материалы и прочие изделия, применяемые в медицинских целях отдельно или в сочетании между собой, а также вместе с другими принадлежностями, необходимыми для применения указанных изделий по назначению, включая специальное программное обеспечение, и предназначенные производителем для профилактики, диагностики, лечения и медицинской реабилитации заболеваний, мониторинга состояния организма человека, проведения медицинских исследований, восстановления, замещения, изменения анатомической структуры или физиологических функций организма, предотвращения или прерывания беременности, функциональное назначение которых не реализуется путем фармакологического, иммунологического, генетического или метаболитического воздействия на организм человека.

Согласно пункту 4 статьи 38 Закона №323-ФЗ на территории РФ разрешается обращение медицинских изделий, зарегистрированных в порядке, установленном Правительством РФ, уполномоченным им федеральным органом исполнительной власти (Росздравнадзором).

Постановлением Правительства Российской Федерации от 27.12.2012 №1416

утверждены Правила государственной регистрации медицинских изделий (далее - Правила), в соответствии с пунктом 6 которого документом, подтверждающим факт государственной регистрации медицинского изделия, является регистрационное удостоверение на медицинское изделие.

Таким образом, документом, подтверждающим государственную регистрацию, а, следовательно, и законность обращения, безопасность, качество медицинского изделия, иные полезные свойства медицинского изделия, а также допустимость применения медицинского изделия для оказания медицинской помощи гражданам является регистрационное удостоверение на медицинское изделие, выданное и зарегистрированное в установленном вышеуказанными нормативными правовыми актами порядке.

Со стороны ИП <.....> не представлены регистрационные удостоверения на медицинские изделия, предложение о продаже которых размещено на сайтах «mercury-dental.ru» «dentalmercury.ru» и «woson.ru».

В силу чего, Комиссия считает, что не имеет правового значения регистрация ИП <.....> доменных имен ранее даты приоритета товарных знаков по свидетельству №580076 и международный товарный знак по свидетельству №1217447, поскольку данные доменные имена используются ИП <.....> недобросовестно.

В соответствии со статьей 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 «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:

незаконное использование обозначения, тождественного товарному знаку хозяйствующего субъекта-конкурента либо сходного с ними до степени смешения, путем его использования в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет", включая размещение в доменном имени и при других способах адресации.

В соответствии с пунктом 9 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 «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.

Действия ИП <.....>, связанные с регистрацией доменных имен сходных до степени смешения с зарегистрированными товарными знаками, можно расценить как акт недобросовестной конкуренции в связи со следующим.

В случае необходимости потенциальных покупателей в поиске стоматологического оборудования определенной марки либо производителя («Mercury», «woson») в сети Интернет, потребители обращаются к поисковым запросам с использованием ключевых слов. Использование ключевых слов увеличивает долю вероятности поиска необходимого оборудования. В результате данного поиска, поисковые

системы выдают список сайтов, в той или иной мере отвечающих запросу. Регистрация доменных имен тождественных или сходных с товарными знаками конкурента, увеличивают вероятность появления в поисковой системе сайтов компаний – конкурентов. Таким образом, имеется вероятность оттока потенциальных покупателей (хотя бы и частично) в пользу недобросовестных участников рынка. Вследствие этого возникает вероятность причинения конкуренту материального вреда (в виде недополученной прибыли) либо нанесения вреда его деловой репутации (в случае ненадлежащего исполнения обязательств по договору купли - продажи).

Таким образом, действия ИП <.....>, связанные с регистрацией доменных имен mercury – dental.ru, dentalmercury.ru и woson.ru. сходных до степени смешения с зарегистрированными товарными знаками «Mercury» и «woson» являются нарушением статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 «О защите конкуренции».

В адрес Ставропольского УФАС России поступило ходатайство ИП <.....> об отложении рассмотрения дела в связи с невозможностью участия предпринимателя в рассмотрении дела ввиду его болезни.

В соответствии с пунктом 7 части 4 статьи 45 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» на заседании комиссии по ходатайству лиц, участвующих в деле, или по инициативе комиссии обсуждаются вопросы об основаниях и о необходимости объявления перерыва в заседании, об отложении, о приостановлении рассмотрения дела.

В соответствии с частью 1 статьи 47 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия вправе отложить рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства:

- 1) по ходатайству лица, участвующего в деле, в связи с невозможностью явки этого лица или его представителя на заседание комиссии по уважительной причине, подтвержденной соответствующими документами;
- 2) в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств;
- 3) для привлечения к участию в деле лиц, содействующих рассмотрению дела, других лиц, участие которых в деле, по мнению комиссии, необходимо;
- 4) в иных предусмотренных настоящей главой случаях.

На момент рассмотрения дела ИП <.....> не представлены документы (больничный лист), подтверждающие основания, указанные в ходатайстве. Предприниматель не указал в своем ходатайстве на необходимость (возможность) предоставления им дополнительных материалов (доказательств), имеющих значение для объективного и всестороннего рассмотрения настоящего дела.

Комиссия, рассмотрев материалы дела, пришла к выводу об отсутствии необходимости получения дополнительных доказательств либо привлечения к участию в деле лиц, содействующих рассмотрению дела. Таким образом, ходатайство ИП <.....> не подлежит удовлетворению.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, частью 1

статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,
Комиссия

РЕШИЛА:

Признать ИП <.....>нарушившим статью 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Выдать ИП <.....> предписание о прекращении нарушения статьи 14.5 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции».

Решение изготовлено в полном объеме 26.12.2016 г. Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации.

Примечание.

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.