

## РЕШЕНИЕ

г. Новосибирск

Резолютивная часть решения оглашена «08» декабря 2011г.

В полном объеме решение изготовлено «22» декабря 2011г.

Комиссия Новосибирского УФАС России по рассмотрению дела № 06-01-51-14-11 о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Лопаткина Т.В. - председатель Комиссии: заместитель руководителя управления – начальник отдела рекламы,

Члены комиссии:

Волохина И.В. – главный специалист-эксперт отдела рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области;

Носкова И.Р. – ведущий специалист-эксперт отдела рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области;

Скоп Е.А. - специалист-эксперт отдела рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области;

Бессонова Е.А. - специалист-эксперт отдела рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Новосибирской области,

рассмотрев дело № 06-01-51-14-11 по признакам нарушения ОАО «Завод «Новосибирский инструмент» (630559, Новосибирская обл., р.п. Кольцово, 20) пункта 2 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее по тексту – ФЗ «О защите конкуренции»), согласно которому 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,

в присутствии представителей:

ОАО «Новосибирский инструментальный завод» - «...» (по доверенности «...»),

ОАО «Завод «Новосибирский инструмент» - «...» (по доверенности «...»),

УСТАНОВИЛА:

В адрес Новосибирского УФАС России поступило заявление ОАО «Новосибирский инструментальный завод» (вх. № 5872 от 08.07.2011г.) по факту нарушения антимонопольного законодательства со стороны ОАО «Новосибирский инструмент» в связи с использованием последним упаковки для наборов шоферского инструмента, сходной до степени смешения с упаковкой для наборов шоферского инструмента заявителя, а также введением потребителей в заблуждение относительно производителя товара.

Заявитель указывает на то, что им в 1979 г. было освоено производство и выпуск наборов шоферского инструмента № 1, № 2 и № 3 согласно разработанным и утвержденным техническим условиям (Технические условия ТУ 3926-026-05797687-2006, утв. тех. директором ОАО «Новосибирский инструментальный завод» 28.08.2006г.; утверждены взамен ранее применявшихся ТУ2-035-662-79).

Выпуск заявителем наборов шоферского инструмента в гражданский оборот подтверждается, в частности, договором № 9706-302 от 21.06.2006г., заключенным между ОАО «Новосибирский инструментальный завод» и ООО «Архлес-сервис», а также Договором № 03R3-44/08 от 16.01.2008г., заключенным между ОАО «Новосибирский инструментальный завод» и ООО «Мир инструмента».

24.01.2011г. в торговой организации ООО «Инструмент-Мастер» Заявителем были приобретены наборы шоферских инструментов НИ-1, НИ-2, НИ-3, которые по компоновке, и взаимному расположению инструмента в упаковке, составу инструмента, комплектности инструмента и назначению, форме и художественно-конструкторскому решению упаковки совпадают с наборами шоферского инструмента № 1, № 2, № 3. производимыми Заявителем.

Заявителем также представлено Экспертное заключение № 148-02-00045 Новосибирской городской торгово-промышленной палаты (далее – Экспертное заключение), из которого следует, что представленные образцы наборов шоферского инструмента НИ-1, НИ-2, НИ-3 (производства «Новосибирский инструмент») и наборы шоферского инструмента № 1, №2, № 3 (производства ОАО «Новосибирский инструментальный завод») по компоновке и взаимному расположению инструмента в упаковке, составу инструмента, комплектности инструмента и назначению, форме и художественно-конструкторскому решению упаковки имеют совпадения до степени смешения внешнего вида.

Поскольку упаковка является составной частью товара, определяющей внешний вид упакованной продукции, узнаваемая по внешнему виду упаковка способна создавать потребительские предпочтения.

Учитывая тот факт, что наборы шоферского инструмента Заявителя присутствуют на рынке довольно длительное время (более пяти лет), у потребителей вполне могла сложиться устойчивая ассоциативная связь между товаром (его качеством, комплектацией) и его производителем. Следовательно, сходство до степени смешения внешнего вида упаковок товаров Заявителя и ОАО «Завод «Новосибирский инструмент», при отсутствии указания на производителя данного товара на упаковке последнего, способно ввести потребителей в заблуждение относительно качества товара и его производителя.

На основании изложенного, заявитель указывает на то, что ответчик (производитель наборов шоферских инструментов НИ-1, НИ-2, НИ-3) имеет своей

целью введение потребителей в заблуждение относительно производителя товара из-за сходства футляров (упаковок) наборов шоферского инструмента, а также присвоение коммерческого успеха Заявителя, поскольку у потребителей возникла устойчивая ассоциативная связь комплектности инструмента, его расположения в футлярах и самих футляров с продукцией Заявителя. Т.о., по мнению Заявителя, действия ОАО «Новосибирский инструмент» указывают на нарушение ч.1 ст.14 ФЗ «О защите конкуренции».

По изложенным в заявлении фактам Новосибирским УФАС России установлено следующее.

Как следует из представленного Экспертного заключения, на упаковках наборов шоферского инструмента НИ-1, НИ-2, НИ-3 отсутствуют сведения о наименовании и месте нахождения производителя, при этом указано: «Новосибирский инструмент», имеется изображение знака в виде равностороннего треугольника с буквами «НИ» внутри треугольника, а также указан адрес сайта: [www.oao-ni.ru](http://www.oao-ni.ru).

Содержание Интернет-сайта [www.oao-ni.ru](http://www.oao-ni.ru) указывает на ОАО «Новосибирский инструмент». Однако, как установлено материалами дела, ОАО «Новосибирский инструмент» является покупателем наборов шоферского инструмента НИ-1, НИ-2, НИ-3 у ОАО «Завод «Новосибирский инструмент» на основании Договора поставки товара № 02-б/06-ЗНИ от 31.07.2009г. Дата введения товара в оборот указана – 10.12.2010г. (Отчет ОАО «Новосибирский инструмент» о движении товаров – наборов шоферского инструмента НИ-1, 2, 3 по партиям в период с 01.10.10 по 03.08.11).

Согласно выписке из ЕГРЮЛ, основным и дополнительными видами деятельности ОАО «Новосибирский инструмент» является оптовая торговля.

Как следует из пояснений ОАО «Новосибирский инструмент» (вх. № 6928 от 10.08.2011г.) и ОАО «Завод «Новосибирский инструмент» (вх.№ 9322 от 01.11.2011г.), адрес Интернет-сайта [www.oao-ni.ru](http://www.oao-ni.ru) принадлежит ОАО «Новосибирский инструмент» и используется ОАО «Завод «Новосибирский инструмент» на упаковке товара по договоренности с правообладателем.

Согласно сведениям из ЕГРЮЛ, основным видом деятельности ОАО «Завод «Новосибирский инструмент» (ОГРН 1025403871140; юридический адрес: 630559, Новосибирская обл., р.п. Кольцово, д.20) является прочая оптовая торговля (код 51.70), и дополнительным – производство инструментов (код 28.62).

Из материалов дела следует, что производителем наборов шоферского инструмента НИ-1, НИ-2, НИ-3 является ОАО «Завод «Новосибирский инструмент» на основании контракта № 5 SOCK от 15.03.2010г. с «Чжецзян Стар Тулз Ко., Лтд» (Подрядчик) и приложений к нему. Выпуск наборов шоферского инструмента НИ-1, НИ-2, НИ-3 осуществляется согласно разработанным и утвержденным техническим условиям (Технически условия ТУ 3926-028-57887514-2010), утвержденным генеральным директором ОАО «Завод «Новосибирский инструмент» 01.01.2010г.

Согласно сведениям из ЕГРЮЛ, основным видом деятельности Заявителя – ОАО «Новосибирский инструментальный завод» (ОГРН 1025401904307; юридический адрес: 630093, г.Новосибирск, ул.Большевицкая, д.177) является производство инструментов (код 28.62); дополнительным – оптовая торговля ручными

инструментами (51.54.3).

В соответствии с п.7 ст. 4 ФЗ «О защите конкуренции», 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.

Таким образом, в отношении рассматриваемых наборов шоферского инструмента хозяйствующими субъектами-конкурентами, действующими в пределах одних географических границ – г. Новосибирска, являются ОАО «Новосибирский инструментальный завод» и ОАО «Завод «Новосибирский инструмент».

В соответствии с п.9 ст. 4 ФЗ «О защите конкуренции», 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.

На основании выводов, изложенных в Экспертном заключении, наборы шоферского инструмента НИ-1, НИ-2, НИ-3 (производства ОАО «Завод «Новосибирский инструмент») и наборы шоферского инструмента № 1, №2, № 3 Заявителя по компоновке и взаимному расположению инструмента в упаковке, составу инструмента, комплектности инструмента и назначению, форме и художественно-конструкторскому решению упаковки имеют совпадения до степени смешения внешнего вида.

В соответствии с п.2 ч.1 ст.14 ФЗ «О защите конкуренции», 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.

Согласно ст. 10 bis «Конвенции по охране промышленной собственности», заключенной в Париже 20.03.1883 (ред. от 02.10.1979) Актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах. В частности, подлежат запрету все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента.

Как установлено материалами дела, рассматриваемый товар (наборы шоферского инструмента) является составным, т.е. включает в себя определенный состав шоферского инструмента, обусловленный своим функциональным назначением. Получаемые наборы шоферского инструмента, изготавливаемые в соответствии с утвержденными в установленном порядке техническими условиями, соответствуют ГОСТу 25605, качество товара подтверждено декларацией

соответствия № Д-СН.АЕ88.В.00016.

Любой товар, введенный в гражданский оборот, сопровождается товарной информацией, т.е. сведениями о товаре, предназначенными для пользователей — субъектов коммерческой деятельности.

Товарная информация включает в себя:

- основополагающую – т.е. основные сведения о товаре, имеющие значение для его идентификации (вид и наименование товара, его сорт, масса нетто, наименование предприятия-изготовителя, дата выпуска, срок хранения или годности);

- коммерческую - сведения о товаре, предназначенные для изготовителей, поставщиков и продавцов;

- потребительскую - сведения о товаре, предназначенные для создания потребительских предпочтений, показывающие выгоды вследствие применения конкретного товара и нацеленные на потребителей. Эта информация содержит сведения о наиболее привлекательных потребительских свойствах товаров: составе, функциональном назначении, способах использования и эксплуатации, безопасности, надежности и др. Красочные изображения на упаковке также предназначены для усиления эмоционального восприятия их потребителями.

Для потребителя первостепенное значение имеет маркировка, представляющая собой текст, условные обозначения или рисунки, нанесенные на упаковку и (или) товар, а также другие вспомогательные средства, предназначенные для идентификации товара или отдельных его свойств, доведения информации об изготовителях (исполнителях), количественных и качественных характеристиках товара.

Как следует из материалов дела и подтверждено выводами Экспертного заключения, рассматриваемые наборы шоферского инструмента имеют совпадения до степени смешения внешнего вида: по компоновке и взаимному расположению инструмента в упаковке, составу инструмента, комплектности инструмента и назначению, форме и художественно-конструкторскому решению упаковки.

При этом, каждый из рассматриваемых наборов, производимых хозяйствующими субъектами – конкурентами, имеет значительные отличительные особенности в решении внешнего вида.

Каждый из рассматриваемых наборов шоферского инструмента конкурентов маркирован собственным товарным знаком.

В соответствии с ч.1 ст. 1477 Гражданского кодекса РФ, товарный знак является обозначением, служащим для индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей, исключительное право на которое удостоверяется соответствующим свидетельством на товарный знак.

Юридическая специфика товарного знака свидетельствует о том, что он позволяет покупателю отождествлять маркированный товар с конкретным производителем, вызывает определенное представление о качестве продукции. Основное

предназначение товарного знака – обеспечение потенциальному покупателю возможности отличить маркированный товар одного производителя среди аналогичных товаров другого производителя.

Наборы шоферского инструмента, производимые заявителем, маркированы товарным знаком производителя – ОАО «Новосибирский инструментальный завод» - изображение буквы «Н» внутри ромба. ОАО «Новосибирский инструментальный завод» является правообладателем данного товарного знака на основании свидетельства на товарный знак № 291826, срок действия регистрации до 23.03.2015г.

В свою очередь наборы шоферского инструмента ОАО «Завод «Новосибирский инструмент» также маркированы товарным знаком – изображение букв «НИ» внутри треугольника. Правообладателем данного товарного знака является ОАО «Новосибирский инструмент» на основании свидетельства на товарный знак № 349997, срок действия регистрации – до 04.12.2016г.

Данный товарный знак используется ОАО «Завод «Новосибирский инструмент» на упаковке товара с согласия правообладателя, на основании лицензионного договора на использование товарного знака от 01.01.2010г. (согласно письменным пояснениям вх. № 9322 от 01.11.2011г.).

Согласно ч.2 ст. 1235 Гражданского кодекса РФ, лицензионный договор заключается в письменной форме и подлежит государственной регистрации. Несоблюдение письменной формы или требования о государственной регистрации влечет за собой недействительность лицензионного договора.

Как следует из пояснений представителя ОАО «Завод «Новосибирский инструмент» и сведений Роспатента, вышеуказанный лицензионный договор на использование товарного знака № 349997 в установленном порядке не зарегистрирован. При этом, законность использования товарного знака № 349997 не является предметом рассмотрения настоящего дела, и не влияет на квалификацию действий, признаваемых недобросовестной конкуренцией, в рамках данного дела.

Кроме того, как также отражено в Экспертном заключении, рассматриваемые наборы различных производителей отличаются по:

- цвету футляров – пластиковый футляр у наборов шоферского инструмента № 1, №2, №3 серого цвета (набор заявителя), пластиковый футляр наборов шоферского инструмента НИ-1, НИ-2, НИ-3 синего цвета (набор ответчика);
- художественно-графическому и цветовому оформлению упаковок – потребительская упаковка наборов шоферского инструмента №1, №2, №3 обтянута полиэтиленовой пленкой, с вкладышем из плотной бумаги с синим фоном, на котором изображено расположение инструмента при открытом футляре, с текстовой информацией; потребительская упаковка наборов шоферского инструмента НИ-1, НИ-2, НИ-3 обтянута полиэтиленовой пленкой, с вкладышем из плотной бумаги с цветным фоном, с текстовой информацией.

На рассмотрении дела Комиссией, вышеуказанные упаковки наборов шоферского инструмента также были представлены на обозрение.

Оценивая в совокупности доказательства по своему внутреннему убеждению, основанному на всестороннем, полном, объективном и непосредственном исследовании имеющихся в деле доказательств, Комиссия не усматривает сходства до степени смешения упаковок рассматриваемых наборов шоферского инструмента, способного ввести в заблуждение относительно производителя товара. Иные данные, объективно указывающие на введение потребителей в заблуждение относительно производителя и качества рассматриваемых товаров, в материалах дела отсутствуют.

Таким образом, материалами дела установлено, что использование ОАО «Завод «Новосибирский инструмент» упаковки наборов шоферского инструмента НИ-1, НИ-2, НИ-3, не противоречит действующему законодательству, обычаям делового оборота, требованиям добросовестности, разумности и справедливости. Введение потребителей в заблуждение относительно производителя данного товара и качества товара при использовании ОАО «Завод «Новосибирский инструмент» упаковки наборов шоферского инструмента НИ-1, НИ-2, НИ-3, не подтверждается материалами дела.

Таким образом, Комиссия Новосибирского УФАС России полагает, что в действиях ОАО «Завод «Новосибирский инструмент» отсутствует нарушение п.2 ч.1 ст.14 ФЗ «О защите конкуренции».

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, пунктом 2 частью 1 статьи 48, Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

Рассмотрение дела № 06-01-51-14-11 по признакам нарушения пункта 2 части 1 статьи 14 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» прекратить в связи с отсутствием в действиях ОАО «Завод «Новосибирский инструмент» (630559, Новосибирская обл., р.п. Кольцово, 20; ОГРН 1025403871140) нарушения антимонопольного законодательства.

Председатель Комиссии \_\_\_\_\_ Т.В. Лопаткина

Члены Комиссии \_\_\_\_\_ И.В. Волохина

\_\_\_\_\_ И.Р. Носкова

\_\_\_\_\_ Е. А. Скоп

\_\_\_\_\_ Е.А. Бессонова

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

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа статьей 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.