

ООО «ЯМЗ»

150000, г. Ярославль, ул. Победы,
38/27, оф. 412

ПАО «Автодизель»

150040, г. Ярославль, пр-т Октября,
д. 75

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о наложении штрафа по делу №076/04/14.33-842/2020

об административном правонарушении

26 февраля 2021 г.

г. Ярославль

Заместитель руководителя Ярославского УФАС России., рассмотрев протокол от 8 декабря 2020 г. по делу №076/04/14.33-842/2020 об административном правонарушении, материалы дела №076/04/14.33-842/2020 об административном правонарушении,

возбужденного в отношении общества с ограниченной ответственностью «ЯМЗ» (далее – ООО «ЯМЗ», Общество), ИНН 7603068001, ОГРН 1177627019613, юридический адрес: г. Ярославль, ул. Победы, д. 38/27, офис 412, по признакам нарушения части 1 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ), выразившегося в использовании логотипа «ЯМЗ», сходного до степени смешения с товарным знаком ПАО «Автодизель», а так же в использовании доменного имени <https://ymzmotors.ru/>, сходного до степени смешения с доменным именем интернет-сайта ПАО «Автодизель» – <https://www.ymzmotor.ru/>, в отсутствие представителя ООО «ЯМЗ», уведомленного надлежащим образом,

установил:

в соответствии с вынесенными Ярославским УФАС России определениями от 08.12.2020 №13552/03-07, от 21.12.2020 №14085/03-07, от 15.01.2021 №292/03-07, от 02.02.2021 №1046/03-07 ООО «ЯМЗ» неоднократно было уведомлено о дате, времени и месте рассмотрения дела об административном правонарушении №076/04/14.33-842/2020. Данные определения направлялись по юридическому адресу ООО «ЯМЗ», указанному в Едином государственном реестре юридических лиц, заказными письмами разряда «административное» с номерами №15099154753131, №15099154753841, №15099155520725, №15099156508081 соответственно.

Согласно отчетам об отслеживании заказных писем с номерами №15099154753131 и №15099155520725 ООО «ЯМЗ» было надлежащим образом уведомлено о дате, месте и времени рассмотрения дела №076/04/14/33-842/2020 об административном правонарушении, однако Общество не направило в антимонопольный орган своего представителя.

Согласно отчетам об отслеживании заказных писем с номерами №15099154753841 и №15099156508081 определения Ярославского УФАС России о вызове Общества на рассмотрение дела об

административном правонарушении доставлялись по юридическому адресу ООО «ЯМЗ», однако Обществом не получены, в связи с чем письма возвращены отправителю из-за истечения срока хранения.

В соответствии с пунктом 1 статьи 25.15 КоАП РФ лица, участвующие в производстве по делу об административном правонарушении, а также свидетели, эксперты, специалисты и переводчики извещаются или вызываются в суд, орган или к должностному лицу, в производстве которых находится дело, заказным письмом с уведомлением о вручении, повесткой с уведомлением о вручении, телефонограммой или телеграммой, по факсимильной связи либо с использованием иных средств связи и доставки, обеспечивающих фиксирование извещения или вызова и его вручение адресату.

В соответствии с частью 3 статьи 54 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) в едином государственном реестре юридических лиц должен быть указан адрес юридического лица в пределах места нахождения юридического лица.

Юридическое лицо несет риск последствий неполучения юридически значимых сообщений, доставленных по адресу, указанному в едином государственном реестре юридических лиц, а также риск отсутствия по указанному адресу своего органа или представителя. Сообщения, доставленные по адресу, указанному в едином государственном реестре юридических лиц, считаются полученными юридическим лицом, даже если оно не находится по указанному адресу.

Согласно статье 165.1 ГК РФ заявления, уведомления, извещения, требования или иные юридически значимые сообщения, с которыми закон или сделка связывает гражданско-правовые последствия для другого лица, влекут для этого лица такие последствия с момента доставки соответствующего сообщения ему или его представителю.

Сообщение считается доставленным и в тех случаях, если оно поступило лицу, которому оно направлено (адресату), но по обстоятельствам, зависящим от него, не было ему вручено или адресат не ознакомился с ним.

На основании вышеизложенного должностное лицо Ярославского УФАС России приходит к выводу о надлежащем извещении Общества о дате, месте и времени рассмотрения дела об административном правонарушении и о возможности рассмотрения дела в отсутствие представителя ООО «ЯМЗ».

Решением Комиссии Ярославского УФАС России по делу № 076/01/14.6-689/2019 от 16.03.2020 (изготовлено в полном объеме 26.03.2020) ООО «ЯМЗ» признано нарушившим антимонопольное законодательство, а именно часть 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции.

Нарушение антимонопольного законодательства со стороны ООО «ЯМЗ» выразилось в использовании логотипа «ЯМЗ», сходного до степени смешения с товарным знаком, принадлежащим ПАО «Автодизель», а также в использовании адреса сайта <http://ymzmotors.ru/>, сходного до степени смешения с адресом сайта ПАО «Автодизель» – <https://www.ymzmotor.ru/>.

В соответствии с данными ЕГРЮЛ датой присвоения ОГРН ПАО «Автодизель» (ЯМЗ) является 25.10.2002, датой регистрации ООО «Ярославские моторы и запчасти» в ЕГРЮЛ является 15.07.2017.

Согласно свидетельству на товарный знак №545535 правообладателем товарного знака «ЯМЗ» является ОАО «Автодизель» (ЯМЗ). Срок действия указанного свидетельства до 03.03.2024.

ПАО «Автодизель» (ЯМЗ) и ООО «ЯМЗ» осуществляют деятельность на одном рынке услуг — производство и продажа автомобильных двигателей.

15.04.2019 специалистами Ярославского УФАС России произведен осмотр сайта <https://ymzmotors.ru/>, по результатам которого установлено следующее.

В левом верхнем углу сайта ООО «ЯМЗ» размещена надпись ЯМЗ, которая является зарегистрированным товарным знаком ПАО «Автодизель» (акт осмотра от 15.04.2019).

Договорные (партнерские) отношения между ПАО «Автодизель» и ООО «ЯМЗ» отсутствуют, дилером предприятия ООО «ЯМЗ» не является.

Письмом от 11.04.2019 ООО «ЯМЗ» подтвердило принадлежность сайта <https://ymzmotors.ru/> ООО «ЯМЗ», а так же пояснило, что товарный знак ЯМЗ, использованный на официальном сайте, является аббревиатурой или сокращенным названием компании «Ярославские моторы и запчасти», и он не используется как товарный знак ПАО «Автодизель».

Согласно письму от 03.06.2019 ООО «ЯМЗ» осуществляет свою деятельность не только на территории Ярославской области, но также и на территории Москвы, Московской области, Ленинградской области, Нижегородской области, Новосибирской области, Алтайского края, Тюменской области, Оренбургской области, Краснодарского края, Ростовской области, Ставропольского края и Волгоградской области.

В соответствии с пунктом 1.4.3 Приказа ФАС РФ от 01.08.2007 №244 «Об утверждении Правил передачи антимонопольным органом заявлений, материалов, дел о нарушении антимонопольного законодательства на рассмотрение в другой антимонопольный орган» если в ходе рассмотрения заявления, материалов или в ходе рассмотрения дела будет установлено, что нарушение антимонопольного законодательства совершено на территории деятельности двух и более территориальных органов заявление, материалы, дело направляются соответствующими территориальными органами в ФАС России для решения вопроса о рассмотрении этого заявления, материалов, дела.

Письмом ФАС России от 29.07.2019 №АК/65117/19 Ярославское УФАС России наделено полномочиями по рассмотрению заявления по существу.

09.10.2019 специалисты Ярославского УФАС России провели осмотр интернет-сайта <https://ymzmotors.ru/>. В результате осмотра указанного сайта, также зафиксировано использование знака, сходного до степени смешения с товарным знаком, принадлежащим ПАО «Автодизель».

Письмом (вх. №11643 от 21.11.2019) ООО «ЯМЗ» пояснило, что не осуществляет производство двигателей, а покупает их у официальных дилеров ПАО «Автодизель».

Кроме того, исходя из указанных письменных пояснений, ООО «ЯМЗ» ни разу не осуществляло продажу нового двигателя.

Однако, ПАО «Автодизель» на заседании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства представило следующую информацию и заверенные надлежащим образом копии документов.

АО «РМНТК «Нефтеотдача» провела процедуру закупки №31907565490 на поставку двигателя ЯМЗ-238ДЕ2 с КПП 239.

На основании протокола от 19.04.2019 №138 победителем процедуры признано ООО «Княгиня».

ПАО «Автодизель» в адрес АО «РМНТК «Нефтеотдача» направлено письмо о возможности проверки двигателя, поставленного ООО «Княгиня» в рамках контракта по данной процедуре от 24.04.2019 №389/025-ПД.

В ходе проверки двигателя ЯМЗ 238 ДЕ2-29 №J0645872 (письмо ПАО «Автодизель» от 25.06.2019 №14/025-005-719-01) установлено следующее:

1. Ксерокопия паспорта двигателя не соответствует оригиналу технического паспорта для ДВС ЯМЗ-238 ДЕ2-29;
2. Не соответствует дата выпуска двигателя: на двигатель установлена воздушная труба старого образца, в 2018 году воздушные трубы подобного образца уже не устанавливались.

Письмом от 01.08.2019 №4/2-30 ООО «Княгиня» пояснило ПАО «Автодизель», что двигатель ЯМЗ 238 ДЕ2-29 №J0645872 ранее приобретен по договору купли-продажи у ООО «ЯМЗ», что подтверждается договором от 03.04.2019 №157, заключенным между ООО «Княгиня» и ООО «Ярославские моторы и запчасти».

В письме от 31.07.2019 ООО «ЯМЗ» пояснило ООО «Княгиня», что поставленный ООО «Княгиня» двигатель, приобретен у ООО «Сатурн». ООО «Сатурн» в свою очередь приобрел указанный двигатель у официального дилера ПАО «Автодизель» - ООО «Хозторг».

В ответе на запрос, направленный ООО «Княгиня» в адрес ООО «Хозторг» от 01.08.2019 №4/2-28, ООО «Хозторг» сообщает о том, что двигатель ДВС ЯМЗ 238 ДЕ2-29 №J0645872 находится на складе ООО «Хозторг» г. Усинск и не реализовывался.

Таким образом, сведения, представленные ООО «ЯМЗ» в письме от 20.11.2019 (вх. №11643 от 21.11.2019) в Ярославское УФАС России об отсутствии договорных отношений с хозяйствующими субъектами по реализации двигателей, являются недостоверными.

Статьей 10.bis Конвенции по охране промышленной собственности (Париж, 20.03.1883) установлено, что актом недобросовестной

конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах. В частности, подлежат запрету:

1) все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или торговой деятельности конкурента;

2) ложные утверждения при осуществлении коммерческой деятельности, способные дискредитировать предприятие, продукты или промышленную или торговую деятельность конкурента;

3) указания или утверждения, использование которых при осуществлении коммерческой деятельности может ввести общественность в заблуждение относительно характера, способа изготовления, свойств, пригодности к применению или количества товаров.

Под недобросовестной конкуренцией пунктом 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции понимаются 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.

Положениями статьи 1473 ГК РФ установлено, что 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 одно полное фирменное наименование и вправе иметь одно сокращенное фирменное наименование на русском языке. Юридическое лицо вправе иметь

также одно полное фирменное наименование и (или) одно сокращенное фирменное наименование на любом языке народов Российской Федерации и (или) иностранном языке.

В соответствии с пунктом 1 статьи 1473 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 счетах и иной документации, в объявлениях и рекламе, на товарах или их упаковках, в сети «Интернет». Сокращенные фирменные наименования, а также фирменные наименования на языках народов Российской Федерации и иностранных языках защищаются исключительным правом на фирменное наименование при условии их включения в единый государственный реестр юридических лиц.

Не допускается использование юридическим лицом фирменного наименования, тождественного фирменному наименованию другого юридического лица или сходного с ним до степени смешения, если указанные юридические лица осуществляют аналогичную деятельность и фирменное наименование второго юридического лица было включено в единый государственный реестр юридических лиц ранее, чем фирменное наименование первого юридического лица (пункт 3 статьи 1473 ГК РФ).

При недобросовестной конкуренции, хозяйствующий субъект стремится к освоению той части рынка товаров, работ, услуг, которая занята его конкурентами с одновременным вытеснением конкурирующих хозяйственных субъектов из общей сферы деятельности либо к созданию условий, ограничивающих возможность доступа на соответствующий товарный рынок других участников.

В соответствии со статьей 14.6 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 и 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.

Под товарным знаком понимается обозначение, служащее для индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей (п. 1 ст. 1477 ГК РФ). В качестве товарных знаков могут быть зарегистрированы словесные, изобразительные, объемные и другие обозначения или их комбинации, в любом цвете или цветовом сочетании.

Исключительное право на товарный знак возникает при условии его государственной регистрации федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности (Роспатент). Соответственно, нарушение исключительных прав на товарный знак возможно только при наличии свершившейся государственной регистрации товарного знака.

Таким образом, исходя из анализа указанных норм следует, что для квалификации деяния в качестве недобросовестной конкуренции необходимо, чтобы хозяйствующие субъекты являлись конкурентами, то есть находились в одном сегменте товарного рынка, действия лица, противоречили законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости, заключались в введении в заблуждение в отношении характера, способа и места производства, потребительских свойств, качества и количества товара или в отношении его производителей, совершенные действия причиняли или реально могли причинить убытки либо нанести ущерб

деловой репутации другого хозяйствующего субъекта-конкурента.

Конечным итогом действий хозяйствующего субъекта должно являться получение преимущества, занятие более выгодного положения на соответствующем товарном рынке по отношению к конкурентам.

В целом недобросовестную конкуренцию следует понимать как действия, направленные на эксплуатацию коммерческой ценности, различительной способности и известности средств индивидуализации (в том числе не охраняемых в качестве интеллектуальной собственности) хозяйствующего субъекта - конкурента, производимых им товаров или оказываемых услуг.

Следует подчеркнуть тот факт, что различительная способность товара и индивидуализирующих его средств (товарного знака) приобретается нахождением и продвижением соответствующего товара на рынке таким образом, чтобы его могли видеть и запомнить участники рынка, как конкуренты, так и потребители, т.е. первенством и продолжительностью его производства, реализации и продвижения.

ПАО «Автодизель» осуществляет свою деятельность с 1993 года и имеет определенную репутацию и круг потребителей на соответствующем товарном рынке, вследствие чего различительная способность товарного знака не ставится под сомнение.

Кроме того, как указывалось ранее, спорный товарный знак зарегистрирован в Федеральной службе по интеллектуальной собственности 10.06.2015. Дата регистрации ООО «ЯМЗ» в качестве юридического лица в соответствии с данными Единого государственного реестра юридических лиц состоялась 15.06.2017.

Исходя из вышеуказанных сведений, спорный товарный знак зарегистрирован ПАО «Автодизель» ранее даты регистрации ООО «ЯМЗ» как юридического лица.

В пояснениях по делу №076/01/14.6-689/2019 относительно вменяемого нарушения ООО «ЯМЗ» пояснило, что товарные знаки имеют существенные отличия, а именно, отличие состоит в технике исполнения и начертания шрифта спорного товарного знака.

Антимонопольный орган не согласен с данной позицией в виду следующего.

Под смешением в целом следует понимать ситуацию, когда потребитель одного товара (товара одного производителя) отождествляет его с другим товаром (товаром другого производителя) либо допускает, несмотря на заметные отличия, производство двух указанных товаров одним лицом. Таким образом, при смешении возникает риск введения потребителя в заблуждение относительно производителя товара.

Главным принципом оценки вероятности смешения является субъективное восприятие потребителем, т.е. общее зрительное впечатление, способное произвести сопоставление товаров с позиции рядового потребителя.

Сходство изображения, используемого на интернет сайте <https://www.ymzmotor.ru/> ООО «ЯМЗ» подтверждается актами осмотра сайта от 15.04.2019 и 09.10.2019.

В данном случае, при наличии некоторых отличий в элементах используемого изображения, на которые ссылается ООО «ЯМЗ», у потребителя соответствующего товара возникает риск введения в заблуждения относительно производителя товара, т.е. возможности производства товара одним и тем же лицом.

Таким образом, действия ООО «ЯМЗ» по использованию товарного знака «ЯМЗ», принадлежащего ПАО «Автодизель», направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности за счет снижения затрат на продвижение товара, известного неопределенному кругу потребителей, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки ПАО «Автодизель» (ЯМЗ).

Решением Комиссии Ярославского УФАС России по делу №076/01/14.6-689/2019 от 16.03.2020 (изготовлено в полном объеме 26.03.2020) ООО «ЯМЗ» признано нарушившим пункт 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» в части использования логотипа «ЯМЗ», сходного до степени смешения с товарным знаком, принадлежащем ПАО «Автодизель», а так же использования адреса сайта <https://ymzmotors.ru/>, сходного до степени смешения с адресом сайта ПАО «Автодизель» <https://www.ymzmotor.ru/>.

В силу части 1 статьи 14.33 КоАП РФ недобросовестная конкуренция,

если эти действия не содержат уголовно наказуемого деяния, за исключением случаев, предусмотренных статьей 14.3 настоящего Кодекса и частью 2 настоящей статьи влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере от двенадцати тысяч до двадцати тысяч рублей; на юридических лиц - от ста тысяч до пятисот тысяч рублей.

Согласно части 2 статьи 2.1 КоАП РФ юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых настоящим Кодексом или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Документы и иные доказательства, указывающие на невозможность ООО «ЯМЗ» соблюсти требования антимонопольного законодательства, у антимонопольного органа отсутствуют. Следовательно, у Общества имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых КоАП РФ предусмотрена административная ответственность, но ООО «ЯМЗ» не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

На основании вышеизложенного должностное лицо Ярославского УФАС России приходит к выводу, что ООО «ЯМЗ» своими действиями по использованию логотипа «ЯМЗ», сходного до степени смешения с товарным знаком, принадлежащим ПАО «Автодизель», а так же действиями по использованию адреса сайта <https://ymzmotors.ru/>, сходного до степени смешения с адресом сайта ПАО «Автодизель» – <https://www.ymzmotor.ru/>, виновно совершило административное правонарушение, ответственность за которое предусмотрена частью 1 статьи 14.33 КоАП РФ.

В силу положений части 1 статьи 25.2 потерпевшим является физическое лицо или юридическое лицо, которым административным правонарушением причинен физический, имущественный или моральный вред.

Потерпевшим по настоящему делу является ПАО «Автодизель» (ИНН 7601000640).

Место совершения административного правонарушения —
Российская Федерация

Время совершения административного правонарушения — 2019 г.

При назначении административного наказания юридическому лицу – ООО «ЯМЗ» учитывается характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица.

Обстоятельств, смягчающих административную ответственность, и обстоятельств, отягчающих ответственность, не установлено.

Руководствуясь статьей 4.1, частью 1 статьи 14.33, статьей 23.48, пунктом 1 части 1 статьи 29.9 КоАП РФ, заместитель руководителя Ярославского УФАС России.,

ПОСТАНОВИЛ:

привлечь общество с ограниченной ответственностью «ЯМЗ», ИНН 7603068001, ОГРН 1177627019613, юридический адрес: г. Ярославль, ул. Победы, д. 38/27, офис 412, к административной ответственности за совершение административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.33 КоАП РФ, **в виде административного штрафа в размере 100 000 рублей (сто тысяч рублей) 00 копеек.**

В соответствии с частью 1 статьи 32.2 КоАП РФ штраф должен быть уплачен не позднее 60 дней со дня вступления постановления о наложении штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных статьей 31.5 КоАП РФ.

В соответствии с частью 5 статьи 3.5 КоАП РФ сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

Копию документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, лицо, привлеченное к административной ответственности, направляет должностному лицу, вынесшему постановление (факс 8 (4852) 32-93-71).

Согласно части 1 статьи 20.25 Кодекса неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного штрафа.

В соответствии с частью 7 статьи 21 Федерального закона от 02.10.2007 № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве» постановление о наложении штрафа может быть предъявлено к исполнению в течение 2-х лет со дня его вступления в законную силу.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и статьей 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано вышестоящему должностному лицу либо в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 31.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

Заместитель руководителя

Ярославского УФАС России