

Решение по делу №052/01/14.6-3043/2023

ООО «Каланча»

141313, Московская обл.,

г. Сергиев Посад, ул.
Железнодорожная, д.22/1.

<...>

ООО «Инструмент-Снаб»

603028, г. Нижний Новгород,
Московское ш., д.219А, пом.П1.

<...>

РЕШЕНИЕ

по делу №052/01/14.6-3043/2023

г. Нижний Новгород

Резолютивная часть решения объявлена 08 февраля 2024 года.

Решение изготовлено в полном объеме 20 февраля 2024 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области по рассмотрению дел по признакам нарушения антимонопольного законодательства в составе:

<...>. - <...>;
<...> - <...>,
<...>. - <...>.

рассмотрев материалы дела №052/01/14.6-3043/2023, возбужденного в отношении Общества с ограниченной ответственностью «Инструмент-Снаб» (ИНН 5259115689; ОГРН 1155259000225) (далее — ООО «Инструмент-Снаб») по заявлению Общества с ограниченной ответственностью «Каланча» (далее — ООО «Каланча») (ИНН 5042073899; ОГРН 1035008372552) по признакам нарушения пункта 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — ФЗ «О защите конкуренции»), в присутствии:

- представителя заявителя ООО «Каланча» по доверенности №17/10 от 17.10.2023 — <...>.,

- законного представителя ООО «Инструмент-Снаб» - <...>. (паспорт),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Нижегородской области поступило обращение ООО «Каланча» (вх.№31827/22 от 25.10.2022) на действия ООО «Инструмент-Снаб», содержащие, по утверждению заявителя, признаки недобросовестной конкуренции, противоречащие требованиям главы 2.1 ФЗ «О защите конкуренции».

ООО «Каланча» является обладателем исключительного права на товарный знак «Гейзер», зарегистрированный в Государственном реестре товарных знаков согласно свидетельству №263649 от 17.02.2004 (дата приоритета 14.02.2003) в отношении 07 класса МКТУ (насосы) и 09 класса МКТУ (оборудование для тушения огня, в том числе мотопомпы).

В своем обращении заявитель сообщил о действиях ООО «Инструмент-Снаб» по производству и реализации мотопомп «Гейзер-3» в рамках заключенных государственных контрактов.

По утверждению заявителя, ООО «Каланча» не давало разрешения на использование зарегистрированного товарного знака «Гейзер» ООО «Инструмент — Снаб».

По утверждению заявителя, действия ООО «Инструмент-Снаб», выразившиеся в незаконном использовании товарного знака «Гейзер» на мотопомпах высоконапорных самовсасывающих «Гейзер-3», производимых ООО «Инструмент-Снаб», содержат признаки нарушения пункта 1 статьи 14.6 ФЗ «О защите конкуренции».

В связи с указанными обстоятельствами, руководитель Нижегородского УФАС России 21.12.2023 издал приказ №359/23 о возбуждении дела №052/01/14.6-3043/2023 по признакам нарушения статьи 14.6 ФЗ «О защите конкуренции» в отношении ООО «Инструмент-Снаб».

Рассмотрение дела состоялось 08 февраля 2024 года в присутствии представителей заявителя и ответчика, уведомленных о времени и месте рассмотрения дела надлежащим образом.

В рамках рассмотрения дела Нижегородским УФАС России установлено следующее.

ООО «Каланча» зарегистрировано 08.08.2003 за основным государственным регистрационным номером 1035008372552 в городе Сергиев Посад, основной вид экономической деятельности ОКВЭД: 33.12 Ремонт машин 20.15 Производство удобрений и азотных соединений, 20.59.5 Производство прочих химических продуктов, не включенных в другие группировки, 25.11 Производство строительных металлических конструкций, изделий и их частей, 28.12 Производство гидравлического и пневматического силового оборудования, 28.13 Производство прочих насосов и компрессоров, 28.29.22 Производство огнетушителей, распылителей, пароструйных или пескоструйных машин, 29.10.5 Производство автомобилей специального назначения, 43.21 Производство электромонтажных работ, 45.1 Торговля автотранспортными средствами, 45.20 Техническое

обслуживание и ремонт автотранспортных средств, 46.69.9 Торговля оптовая прочими машинами, приборами, аппаратурой и оборудованием общепромышленного и специального назначения, 47.78.9 Торговля розничная непродовольственными товарами, не включенными в другие группировки, в специализированных магазинах, 49.4 Деятельность автомобильного грузового транспорта и услуги по перевозкам, 52.10 Деятельность по складированию и хранению, 58.19 Виды издательской деятельности прочие, 71.12 Деятельность в области инженерных изысканий, инженерно-технического проектирования, управления проектами строительства, выполнения строительного контроля и авторского надзора, предоставление технических консультаций в этих областях, 71.20 Технические испытания, исследования, анализ и сертификация, 85.42.9 Деятельность по дополнительному профессиональному образованию прочая, не включенная в другие группировки.

Согласно информации, размещенной в сети «Интернет» по адресу <https://www.kalancha.ru/>, ООО «Каланча» является российской торговопроизводственной компанией пожарного оборудования.

В ассортимент пожарного оборудования «Каланча» входят:

- Модули порошкового и газопорошкового пожаротушения «BiZone»;
- Мотопомпы пожарные «Гейзер» и мобильные комплексы;
- Комбинированная установка гидроабразивной резки и пожаротушения «Гюрза»;
- Торфяные стволы «Гидробур»;
- Спортивное оборудование.

В соответствии с сертификатом соответствия №RU С-RU.ПБ97.В.00167/19 ООО «Каланча» является изготовителем мотопомп пожарных «Гейзер» нормального давления (с дизельным двигателем), моделей: МП-10/70Д, МП-10/70Д.01.

ООО «Инструмент-Снаб» зарегистрировано 23.01.2015 за основным государственным регистрационным номером 1155259000225 в городе Нижнем Новгороде основной вид экономической деятельности ОКВЭД: 46.74.3 Торговля оптовая ручными инструментами; дополнительные виды деятельности: 46.73.4 Торговля оптовая лакокрасочными материалами, 46.73.5 Торговля оптовая листовым стеклом, 46.73.6 Торговля оптовая прочими строительными материалами и изделиями, 46.74.1 Торговля оптовая скобяными изделиями, 46.74.2 Торговля оптовая водопроводным и отопительным оборудованием и санитарно-технической арматурой, 47.19.1 Торговля розничная большим товарным ассортиментом с преобладанием непродовольственных товаров в неспециализированных магазинах, 47.19.2 Деятельность универсальных магазинов, торгующих товарами общего ассортимента, 47.30 Торговля розничная моторным топливом в специализированных магазинах, 47.51 Торговля розничная текстильными изделиями в специализированных магазинах, 47.52 Торговля розничная скобяными изделиями, лакокрасочными материалами и стеклом в специализированных магазинах, 47.52.1 Торговля розничная скобяными изделиями в специализированных магазинах, 47.52.2 Торговля розничная лакокрасочными материалами в специализированных магазинах, 47.54 Торговля розничная

бытовыми электротоварами в специализированных магазинах, 47.71 Торговля розничная одеждой в специализированных магазинах, 47.79 Торговля розничная бывшими в употреблении товарами в магазинах, 47.91 Торговля розничная по почте или по информационнокоммуникационной сети Интернет, 49.4 Деятельность автомобильного грузового транспорта и услуги по перевозкам, 52.29 Деятельность вспомогательная прочая, связанная с перевозками, 77.29 Прокат и аренда прочих предметов личного пользования и хозяйственно-бытового назначения, 95.22 Ремонт бытовых приборов, домашнего и садового инвентаря.

Как следует из материалов обращения ООО «Каланча», в июле 2022 года заявителю поступила информация об изготовлении и реализации ООО «Инструмент-Снаб» мотопомп высоконапорных самовсасывающих «Гейзер-3» (насос центробежный жидкостной с бензиновым двигателем, модель Гейзер-3), что следует из сертификата соответствия № РОСС RU.31529.04ИЖСО.ОС30.Н001569 от 18.03.2021 (срок действия с 18.03.2021 по 17.03.2024), декларации о соответствии №ЕИАС N RU Д-РУ.НА78.В. 13376/19 от 24.09.2019 (срок действия по 23.09.2024 включительно) и технического паспорта (инструкции по эксплуатации).

Товарный знак «Гейзер» зарегистрирован в Государственном реестре товарных знаков согласно свидетельству №263649 от 17.02.2004 (дата приоритета 14.02.2003) в отношении 07 класса МКТУ (насосы) и 09 класса МКТУ (оборудование для тушения огня, в том числе мотопомпы). Оборудование с обозначением «Гейзер-3», производимое ООО «Инструмент-Снаб» относится к оборудованию, предназначенному для тушения огня, а именно: к мотопомпе.

Указанное подтверждается техническим паспортом мотопомпы высоконапорной самовсасывающей «Гейзер-3» (насос центробежный жидкостный с бензиновым двигателем, модель Гейзер-3) производства ООО «Инструмент-Снаб».

Таким образом, анализируемые товары, произведенные ООО «Каланча» и ООО «Инструмент-Снаб» являются однородными.

В соответствии с пунктом 9 статьи 4 ФЗ «О защите конкуренции», недобросовестной конкуренцией являются любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добросовестности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

Для признания действий хозяйствующего субъекта недобросовестной конкуренцией необходимо исходить из признаков недобросовестной конкуренции, изложенных в пункте 9 статьи 4 Федерального закона «О защите конкуренции».

Таковыми признаками являются:

- хозяйствующие субъекты должны осуществлять предпринимательскую деятельность;
- действия недобросовестного хозяйствующего субъекта должны быть направлены на получение преимуществ;

- действия недобросовестного хозяйствующего субъекта должны быть противозаконны;

- действия недобросовестного хозяйствующего субъекта должны причинить или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам.

Закон обязывает квалифицировать действия хозяйствующего субъекта как недобросовестную конкуренцию только при наличии в его действиях всех признаков недобросовестной конкуренции, предусмотренных Федеральным законом «О защите конкуренции».

Перечень актов недобросовестной конкуренции приведен в главе 2.1 «Недобросовестная конкуренция».

Согласно пункту 1 статьи 14.6 ФЗ «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, 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.

В материалы дела ООО «Каланча» в качестве подтверждения осуществления предпринимательской деятельности по реализации мотопомп с обозначением «Гейзер» представило:

- Дилерский договор от 24.04.2018, заключенный с ООО «Доминвест» («Дилер»), в соответствии с которым ООО «Каланча» обязуется поставлять Дилеру различное противопожарное оборудование, включая мотопомпы «Гейзер», первичные средства пожаротушения, средства индивидуальной защиты и прочие средства, запчасти, оборудование и устройства, связанные с продукцией пожарно-технического назначения.

В соответствии с приложением №1 к договору от 24.04.2018 в адрес ООО «Доминвест» поставлено следующее оборудование:

- мотопомпа «Гейзер» МП 10/70;

- мотопомпа «Гейзер» МП 20/100;

- мотопомпа «Гейзер» МП 20/100 Евро-2;

- прицепная мотопомпа Гейзер МП 20/100П УАЗ (ГАЗ);

- прицепная мотопомпа Гейзер МП 20/100П ЗИЛ;

- прицепная мотопомпа Гейзер МП 20/100П МЗСА-М;
- прицепная мотопомпа Гейзер МП 20/100П МЗСА-Б;
- прицепная мотопомпа Гейзер МП 20/100П МЗСА-П;
- мотопомпа «Гейзер» МП 40/100;
- мотопомпа «Гейзер» МП 40/100 на грузовом прицепе ПСТ;
- мотопомпа «Гейзер» МП 40/100 на грузовом прицепе ПСТ, с 2-я ящиками для ПТВ, бочкой 200л., ПС-1 (ПС-5);
- мобильный комплекс пожаротушения и проведения аварийно-спасательных работ «Форпост-01,02,03».

- Договор поставки товара №46 П от 30.06.2017, заключенный между ООО «Каланча» (Поставщик) и ООО «Группа компаний щит» (Покупатель), в соответствии с которым Поставщик обязуется поставлять, а покупатель обязуется принимать и оплачивать различное противопожарное оборудование, включая модули мотопомпы «Гейзер», а также первичные средства пожаротушения, средства индивидуальной защиты и прочие средства, запчасти и устройства, связанные с продукцией пожарно-технического назначения.

В соответствии со Спецификацией №1 к договору поставки №46П от 30.06.2017 ООО «Каланча» поставило в ООО «Группу компаний щит» следующий товар: - мотопомпа пожарная МП-20/100 П «Гейзер» на легковом прицепе МЗСА-М в количестве 2-х штук; - мотопомпа пожарная МП-20/100 «Гейзер». • Договор поставки №46П от 09.07.2019, заключенный между ООО «Каланча» (Поставщик) и ООО «Пожсервис-Автоматика» (покупатель), согласно которому Поставщик обязуется поставлять, а покупатель обязуется принимать и оплачивать различное противопожарное оборудование, включая модули мотопомпы «Гейзер», а также первичные средства пожаротушения, средства индивидуальной защиты и прочие средства, запчасти и устройства, связанные с продукцией пожарно-технического назначения.

В соответствии со Спецификацией №1 к договору поставки ООО «Каланча» поставило в ООО «Пожсервис-Автоматика» мотопомпу пожарную МП-40/100 «Гейзер» на тракторном прицепе комплектации М в количестве 1 единицы.

Договор поставки товара №41П от 28.06.2019, заключенный между ООО «Каланча» (поставщик) и ООО «Рускон» (покупатель), в соответствии с которым поставщик обязуется принимать и оплачивать продукцию пожарнотехнического назначения мотопомпы пожарные, запасные части к мотопомпе и т. д. В соответствии со Спецификацией №1 к договору поставки товара №41П от 28.06.2016 ООО «Каланча» поставило в ООО «Рускон» мобильный комплекс пожаротушения «Гейзер» в количестве 1 единицы.

- Договор поставки товара №И-36П от 29.10.2020, заключенный между ООО «Каланча» (Поставщик) и ООО «Энергомаш» (Покупатель), согласно которому Поставщик обязуется поставлять, а покупатель обязуется принимать и оплачивать различное противопожарное оборудование, включая модули мотопомпы «Гейзер», а также первичные средства пожаротушения, средства индивидуальной защиты и прочие средства, запчасти и устройства, связанные с продукцией пожарно-

технического назначения. В соответствии со Спецификацией к Договору поставки товара №И-36П от 29.10.2020 ООО «Каланча» поставило в ООО «Энергомаш» мотопомпу пожарную Гейзер МП20/100 переносную в количестве 1 единицы.

- Договор поставки товара №39П от 21.06.2019, заключенный между ООО «Каланча» (Поставщик) и ООО «Разрез Пермьяковский» (Покупатель), в соответствии с которым Поставщик обязуется поставлять, а покупатель обязуется принимать и оплачивать различное противопожарное оборудование, включая модули мотопомпы «Гейзер», а также первичные средства пожаротушения, средства индивидуальной защиты и прочие средства, запчасти и устройства, связанные с продукцией пожарно-технического назначения.

В соответствии со Спецификацией №1 к Договору поставки товара №39П от 21.06.2019 ООО «Каланча» поставило в адрес ООО «Разрез Пермьяковский» мотопомпу пожарную Гейзер МП-20/100, с двигателем ВАЗ 21114 в количестве 1 единицы. В материалы дела ООО «Инструмент-Снаб» представило:

- контракт №6215/19 от 23.12.2019 на приобретение мотопомпы ИКЗ 192342200026934220100100080022813000, заключенный между Специализированным государственным бюджетным учреждением Волгоградской области «Ольховское лесничество» (Заказчик) и ООО «Инструмент-Снаб» (Поставщик).

В соответствии с пунктом 1.1 Поставщик обязуется поставить и передать на условиях, предусмотренных контрактом мотопомпу, а заказчик обязуется принять и оплатить товар.

- Счет-фактуру №185 от 04.06.2020, согласно которой ООО «Инструмент-Снаб» продает ГБУ «ЛПЦ-Тверьлес» мотопомпу высоконапорную в количестве 5 штук;

- Счет-фактуру №236 от 29.10.2019, согласно которой ООО «Инструмент-Снаб» продает ОГБУ «Костромская база охраны лесов» мотопомпу высоконапорную в количестве 10 штук и мотопомпу A25EB Hitachi в количестве 10 штук;

Счет-фактуру №244 от 08.11.2019, согласно которой ООО «Инструмент-Снаб» продает Управлению лесами Республики Адыгея мотопомпу высоконапорную в количестве 2 штук;

- Счет-фактуру №283 от 23.12.2019, согласно которой ООО «Инструмент-Снаб» продает СГБУ ВО «Ольховское лесничество» мотопомпу высоконапорную в количестве 1 единицы;

- Счет-фактуру №166 от 02.08.2019, согласно которой ООО «Инструмент-Снаб» продает Администрации муниципального образования «Ленский район» Республики Саха (Якутия) мотопомпу высоконапорную в количестве 10 штук;

- Счет-фактуру №133 от 13.05.2021, согласно которой ООО «Инструмент-Снаб» продает ГБУ СО «Самаралес» мотопомпу высоконапорную в количестве 15 штук.

В материалах дела имеются письма:

- Специализированного государственного бюджетного учреждения Волгоградской области «Ольховское лесничество» от 17.10.2022, а также счетфактуру от 23.12.2019 в соответствии с которыми 23.12.2019 Обществом у ООО

«Инструмент-Снаб» приобретена одна бензиновая высоконапорная мотопомпа «Гейзер-3»;

- Департамента лесного хозяйства Костромской области Областного государственного бюджетного учреждения «Костромская база охраны лесов» от 12.10.2022, согласно которому в рамках заключенного контракта №Ф.2019.1399 от 16.10.2019 между ОГБУ «Костромская база охраны лесов» и ООО «ИнструментСнаб» (победитель электронного открытого аукциона) на поставку мотопомп для нужд ОГБУ «Костромская база охраны лесов» поставлены бензиновые высоконапорные мотопомпы «Гейзер-3» в количестве 10 штук;

- Государственного автономного учреждения «Аланиялес» от 11.10.2022, в соответствии с которым во исполнение государственного контракта на поставку товаров №1010200000121000002 от 03.06.2021 ИП <...> в адрес ГАУ «Аланиялес» поставлены модули «Линда» в количестве двух штук. В соответствии с техническим заданием к государственному контракту № 1010200000121000002 в комплект поставки пожарного модуля входила мотопомпа высоконапорная самовсасывающая «Гейзер-3». ИП <...> при подаче документов для участия в электронном аукционе представлены сертификат соответствия продукции и декларация ЕЭС о соответствии продукции, в которых указано, что изготовителем насосного оборудования: насосы центробежные жидкостные с бензиновым двигателем (модель «Гейзер-1», «Гейзер-2»; «Гейзер-3») является ООО «Инструмент-Снаб».

- Управления лесами Республики Адыгея от 11.10.2022, согласно которому в 2019 году Управлением лесами Республики Адыгея закуплено путем проведения электронного аукциона мотопомпы высоконапорные самовсасывающие «Гейзер-3» производства ООО «Инструмент-Снаб» в количестве двух штук.

- Областного казенного учреждения «Противопожарная служба курской области» от 11.10.2022, в соответствии с которым ОКУ «ППС Курской области» осуществлено приобретение передвижной мотопомпы на прицепе с комплектом противопожарного оборудования в количестве двух штук путем проведения аукциона в электронной форме, по результатам которого определен победитель и заключен контракт №834 от 24.11.2021 на поставку. В комплект поставленных изделий входили мотопомпы высоконапорные самовсасывающие «Гейзер-3», изготовленные ООО «Инструмент-Снаб».

- Краевого государственного казенного учреждения «Центр обеспечения действий по гражданской обороне, чрезвычайным ситуациям и пожарной безопасности в Камчатском крае» от 10.10.2022 о заключении между КГКУ «ЦОД» и ИП <...> государственного контракта от 04.02.2022 №0338200009921000152_247567 на поставку мотопомп высоконапорных самовсасывающих, предметом которого является Мотопомпа высоконапорная самовсасывающая «Гейзер-3» (насос центробежный жидкостный с бензиновым двигателем, модель Гейзер-3) производства ООО «Инструмент-Снаб».

- Государственного бюджетного учреждения «Аварийно-спасательная службы Республики Башкортостан» от 07.10.2022, согласно которому по итогам закупочной процедуры №0301200077621000057 заключен гражданско-правовой договор №265_ЭА от 19.10.2021 с ИП <...> на поставку мотопомпы высоконапорной самовсасывающей «Гейзер-3» в количестве двух штук. Производителем товара в

соответствии с данными, указанными в техническом паспорте товара, является ООО «Инструмент-Снаб».

- Первого заместителя главы Октябрьского района от 07.10.2022 о заключении муниципального контракта от 09.07.2021 №0187300003221000248 на поставку мотопомпы высоконапорной самовсасывающей «Гейзер-3».

Таким образом, ООО «Инструмент-Снаб» и ООО «Каланча» осуществляют деятельность на одном товарном рынке реализации пожарного оборудования, в том числе мотопомп, на территории Российской Федерации и являются конкурентами.

ООО «Инструмент-Снаб», участвуя в закупках и предлагая товар с использованием обозначения, тождественного товарному знаку «Гейзер», владельцем которого является ООО «Каланча», получает необоснованное преимущество при осуществлении предпринимательской деятельности на товарном рынке реализации пожарного оборудования, в том числе мотопомп, в границах Российской Федерации, а также эти действия причиняют (могут причинить) к убытки ООО «Каланча» в форме упущенной выгоды.

Подтверждением этого служат контракты, заключенные ООО «ИнструментСнаб» с заказчиками: ГБУ «ЛПЦ-Тверьлес», ОГБУ «Костромская база охраны лесов», Управлением лесами Республики Адыгея; СГБУ ВО «Ольховское лесничество»; Администрацией муниципального образования «Ленский район» Республики Саха (Якутия); ГБУ СО «Самаралес»; ОКУ «ППС Курской области»; КГКУ «ЦОД».

В соответствии с пунктом 1 статьи 1229 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее — ГК РФ) гражданин или юридическое лицо, обладающие исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средством индивидуализации (правообладатель), вправе использовать такой результат или такое средство по своему усмотрению любым не противоречащим закону способом. Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (статья 1233), если Кодексом не предусмотрено иное.

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

Другие лица не могут использовать соответствующие результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации без согласия правообладателя, за исключением случаев, предусмотренных ГК РФ. Использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации (в том числе их использование способами, предусмотренными ГК РФ), если такое использование осуществляется без согласия правообладателя, является незаконным и влечет ответственность, установленную ГК РФ, другими законами, за исключением случаев когда использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации лицами иными, чем правообладатель, без его согласия допускается ГК РФ.

Пунктом 1 статьи 1484 ГК РФ установлено, 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). 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, если в результате такого использования возникает вероятность смешения (пункт 3 статьи 1484 ГК РФ).

По смыслу нормы указанной статьи нарушением исключительного права владельца товарного знака признается использование не только тождественного товарного знака, но и сходного с ним до степени смешения обозначения.

В соответствии с пунктом 157 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 23.04.2019 №10 «О применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации», с учетом пункта 1 статьи 1477 и статьи 1484 ГК РФ использование товарного знака признается его использование для целей индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей.

Факт принадлежности заявителю исключительных прав на указанный товарный знак подтвержден представленными доказательствами.

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

Согласно статье 1479 ГК РФ на территории Российской Федерации действует исключительное право на товарный знак, зарегистрированный федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности, а также в других случаях, предусмотренных международным договором Российской Федерации.

Согласно пункту 2 статьи 1482 ГК РФ выданный правообладателю охранный документ на товарный знак подтверждает само исключительное право, приоритет и перечень товаров и услуг, в отношении которых действует это исключительное право. Товарный знак служит средством индивидуализации производимых товаров. Основным назначением товарного знака является отличительная функция, которая позволяет покупателю отождествлять маркированный товар с конкретным производителем. В качестве товарных знаков могут быть зарегистрированы словесные, изобразительные, объемные и другие обозначения или их комбинации (статья 1482 ГК РФ).

Согласно части 1 статьи 1482 ГК РФ в качестве товарных знаков могут быть зарегистрированы словесные, изобразительные, объемные и другие обозначения или их комбинации.

Содержание исключительного права на товарный знак составляет возможность правообладателя использовать его любыми не противоречащими закону способами, примерный перечень которых предусмотрен в пункте 2 статьи 1484 ГК РФ.

Так, исключительное право на товарный знак может быть осуществлено для

индивидуализации отваров, работ или услуг, в отношении которых, товарный знак зарегистрирован, путем размещения товарного знака на товарах, в том числе на этикетках, упаковках товаров, которые производятся, предлагаются к продаже, продаются, демонстрируются или иным образом вводятся в гражданский оборот на территории Российской Федерации, либо хранятся или перевозятся с этой целью, либо ввозятся на территорию Российской Федерации.

В силу пункта 1 статьи 1484 ГК РФ лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака в соответствии со статьей 1229 ГК РФ любым не противоречащим закону способом (исключительное право на товарный знак), в том числе способами, указанными в пункте 2 статьи 1484 ГК РФ. Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на товарный знак.

В соответствии с пунктом 2 статьи 1484 ГК РФ исключительное право на товарный знак может быть осуществлено для индивидуализации товаров, работ или услуг, в отношении которых товарный знак зарегистрирован, в частности путем размещения товарного знака:

1) на товарах, в том числе на этикетках, упаковках товаров, которые производятся, предлагаются к продаже, продаются, демонстрируются на выставках и ярмарках или иным образом вводятся в гражданский оборот на территории Российской Федерации, либо хранятся или перевозятся с этой целью, либо ввозятся на территорию Российской Федерации;

2) при выполнении работ, оказании услуг;

3) на документации, связанной с введением товаров в гражданский оборот;

4) в предложениях о продаже товаров, о выполнении работ, об оказании услуг, а также в объявлениях, на вывесках и в рекламе;

5) в сети «Интернет», в том числе в доменном имени и при других способах адресации.

Как следует из положений пункта 3 статьи 1484 ГК РФ, никто не вправе использоваться без разрешения правообладателя сходные с его товарным знаком обозначения в отношении товаров, для индивидуализации которых товарный знак зарегистрирован, или однородных товаров, если в результате такого использования возникает вероятность смешения.

По смыслу нормы пункта 2 статьи 1484 ГК РФ исключительное право на товарный знак может быть осуществлено не только путем размещения товарного знака на товарах, но и путем размещения товарного знака на документации, связанной с введением товаров в гражданский оборот.

Информирование потребителей о соответствии выпускаемой в обращение продукции требованиям технических регламентов, производится в форме принятия декларации о соответствии или обязательной сертификации.

Согласно статье 2 Федерального закона от 27.12.2002 №184-ФЗ «О техническом регулировании» декларация о соответствии — документ, удостоверяющий соответствие выпускаемой в обращение продукции требованиям технических

регламентов; сертификат соответствия — документ, удостоверяющий соответствие объекта требованиям технических регламентов, положениям стандартов, сводов правил или условиям договоров. Декларация о соответствии и сертификат соответствия имеют равную юридическую силу. Они действуют на всей территории Российской Федерации в отношении каждой единицы продукции, выпускаемой в обращение на территории Российской Федерации во время действия декларации о соответствии или сертификата соответствия в течение срока годности или срока службы продукции, установленных законодательством Российской Федерации.

Таким образом, декларация о соответствии и сертификат соответствия относятся к документации, связанной с введением товаров в гражданский оборот.

В соответствии с пунктами 1-2 статьи 1 Технического регламента Таможенного союза «О безопасности машин и оборудования» (ТР ТС 010/2011) его действие распространяется на машины и (или) оборудование, выпускаемые в обращении на единой таможенной территории Таможенного союза.

Данный технический регламент устанавливает минимально необходимые требования к безопасности машин и (или) оборудования при разработке (проектировании), изготовлении, монтаже, наладке, эксплуатации, хранении, транспортировании, реализации и утилизации в целях защиты жизни и здоровья человека, имущества, охраны окружающей среды, жизни и здоровья животных, предупреждения действий, вводящих в заблуждение потребителей.

Получение ООО «Инструмент-Снаб», деклараций о соответствии на оборудование насосное: насосы центробежные жидкостные с бензиновым двигателем, модель «Гейзер-1», «Гейзер-2», «Гейзер-3», подтверждается материалами дела.

Материалами дела также подтверждено, что ООО «Инструмент-Снаб» предлагало к продаже и реализовывало товар, маркированный обозначением, сходным до степени смешения с товарным знаком «Гейзер» по свидетельству №263649, права на который принадлежат ООО «Каланча».

Нарушением исключительного права на товарный знак является, в том числе, использование без разрешения правообладателя тождественного либо сходного обозначения в отношении идентичных либо однородных услуг, указанных в регистрации товарного знака.

В соответствии с пунктом 34 Обзора судебной практики по делам, связанным с разрешением споров о защите интеллектуальных прав, утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 23.09.2015, незаконное использование товарного знака посредством реализации товара, имитирующего товарный знак, является нарушением исключительных прав на такой товарный знак.

В пункте 37 Обзора судебной практики по делам, связанным с разрешением споров о защите интеллектуальных прав, утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 23.09.2015, отмечено, что при выявлении сходства до степени смешения используемого ответчиком обозначения с товарным знаком учитывается общее впечатление, которое производят эти обозначение и товарный знак (включая неохранные элементы) в целом на среднего потребителя

соответствующих товаров или услуг.

В пункте 162 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 23.04.2019 № 10 «О применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации» разъяснено, что для установления факта нарушения достаточно опасности, а не реального смешения товарного знака и спорного обозначения обычными потребителями соответствующих товаров. При этом смешение возможно, если в целом, несмотря на отдельные отличия, спорное обозначение может восприниматься указанными лицами в качестве соответствующего товарного знака или если потребитель может полагать, что обозначение используется тем же лицом или лицами, связанными с лицом, которому принадлежит товарный знак.

Вероятность смешения товарного знака и спорного обозначения определяется исходя из степени сходства обозначений и степени однородности товаров для указанных лиц. При этом смешение возможно и при низкой степени сходства, но идентичности (или близости) товаров или при низкой степени однородности товаров, но тождестве (или высокой степени сходства) товарного знака и спорного обозначения.

Однородность товаров устанавливается исходя из принципиальной возможности возникновения у обычного потребителя соответствующего товара представления о принадлежности этих товаров одному производителю. При этом суд учитывает род (вид) товаров, их назначение, вид материала, из которого они изготовлены, условия сбыта товаров, круг потребителей, взаимодополняемость или взаимозаменяемость и другие обстоятельства.

Установление сходства осуществляется судом по результатам сравнения товарного знака и обозначения (в том числе по графическому, звуковому и смысловому критериям) с учетом представленных сторонами доказательств по своему внутреннему убеждению. При этом суд учитывает, в отношении каких элементов имеется сходство - сильных или слабых элементов товарного знака и обозначения. Сходство лишь неохранных элементов во внимание не принимается.

Для установления факта нарушения права на товарный знак подлежат установлению следующие обстоятельства:

- однородность товаров введенных в гражданский оборот нарушителем и товарных знаков правообладателя;
- тождественность или сходность до степени смешения обозначения с охраняемым товарным знаком;
- возможность возникновения вероятности смешения для потребителя.

При визуальном сравнении товарного знака № 263649 «ГЕЙЗЕР» с обозначением, использованным ООО «Инструмент-Снаб», Комиссия установила визуальное сходство - словесные элементы выполнены буквами русского алфавита (кириллицы), графическое изображение и словесное обозначение идентичны, обозначения имеют полную визуальную (графическую), звуковую (фонетическую) и смысловую (семантическую) тождественность, расположение отдельных частей

изображений совпадает.

При этом визуальные цветовые отличия не оказывают решающего влияния при установлении сходства обозначения в целом в силу наличия фонетического, визуального и семантического сходства. Сходность изображений, использованных ООО «Инструмент-Снаб» при предложении товаров к продаже, с товарным знаком, принадлежащим ООО «Каланча», общее восприятие объектов в целом (общим впечатлением), визуальное сходство позволяет сделать вывод о возможности реального их смешения в глазах потребителей.

Для признания сходства достаточно уже самой опасности, а не реального его смешения в глазах потребителей. Таким образом, объекты исследования имеют общее зрительное сходство и сходны до степени смешения.

Кроме того, товар, введенный в гражданский оборот ООО «ИнструментСнаб», является однородным с товаром, предлагаемым к продаже и продаваемым ООО «Каланча».

Данные выводы содержатся в Постановлении Первого арбитражного апелляционного суда от 16.10.2023 по делу №А43-26757/2022, вступившим в законную силу.

Доказательства, свидетельствующие о наличии согласия правообладателя, на реализацию товаров с обозначением, сходным до степени смешения с указанными выше товарным знаком, ООО «Инструмент-Снаб» не представлены. Сведения о наличии у ООО «Инструмент-Снаб» прав на использование спорного товарного знака в материалах дела отсутствуют.

Комиссия Нижегородского УФАС России считает доказанным факт наличия в действиях ООО «Инструмент-Снаб» недобросовестной конкуренции в силу следующего.

1. ООО «Инструмент-Снаб» и ООО «Каланча» осуществляют деятельность на одном товарном рынке реализации пожарного оборудования, в том числе мотопомп, в границах Российской Федерации, следовательно, являются конкурентами, что подтверждается имеющимися в материалах дела документами.

2. Действия ООО «Инструмент-Снаб» выразившиеся в незаконном использовании обозначения, тождественного товарному знаку «Гейзер», владельцем которого является ООО «Каланча», приводят к получению ООО «Инструмент-Снаб» необоснованных преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности на товарном рынке реализации пожарного оборудования, в том числе мотопомп, в границах Российской Федерации,

3. Действия ООО «Инструмент-Снаб» противоречат требованиям действующего законодательства.

4. Действия ООО «Инструмент-Снаб» выразившиеся в незаконном использовании обозначения, тождественного товарному знаку «Гейзер», владельцем которого является ООО «Каланча», привели к причинению убытков ООО «Каланча» в форме упущенной выгоды.

Действия ООО «Инструмент-Снаб» противоречат обычаям делового оборота,

требованиям добропорядочности, разумности и справедливости.

При таких обстоятельствах, Комиссия Нижегородского УФАС России приходит к выводу о том, что действия ООО «Инструмент-Снаб», выразившиеся в реализации товаров с обозначением «Гейзер», сходным до степени смешения с товарным знаком ООО «Каланча», являются недобросовестной конкуренцией, противоречащие требованиям пункта 1 статьи 14.6 ФЗ «О защите конкуренции».

Каких-либо документов, опровергающих доказательства, имеющиеся в материалах дела, или обстоятельства, исследованные в ходе рассмотрения дела, Обществами не представлено.

Законный представитель ООО «Инструмент-Снаб» в ходе рассмотрения дела сообщил, что общество реализовывало спорную продукцию в 2021-2022 годах. При регистрации декларации о соответствии Общество не проверило наличие зарегистрированного товарного знака, не знало о существовании ООО «Каланча», в настоящее время действие декларации прекращено.

Вместе с тем, ООО «Инструмент-Снаб» сообщило, что 08.12.2022 направлено обращение в письменной виде в Федеральную службу по интеллектуальной собственности, с просьбой предоставить информацию о том, принадлежат ли на 06.12.2022 какому-либо лицу или какой-либо организации исключительные права на товарный знак, знак обслуживания, коллективный знак «Гейзер-3», а также на товарный знак, знак обслуживания, коллективный знак «Гейзер-2». По информации ООО «Инструмент-Снаб», 30.12.2022 от государственного сервиса Госуслуги пришло письмо от Федеральной службы по интеллектуальной собственности. При переходе по рекомендуемой ссылке: <https://new.fips.ru/publication-web/> и при поиске в базе Российских товарных знаков товарного знака «ГЕЙЗЕР», находится пять и более совпадений, при поиске в вышеуказанной базе товарных знаков «Гейзер-1», «Гейзер-2», «Гейзер-3» совпадений поисковая база не выдает.

В соответствии с правилами составления, подачи и рассмотрения документов, являющихся основанием для совершения юридически значимых действий по государственной регистрации товарных знаков, знаков обслуживания, коллективных знаков, требований к документам, содержащимся в заявке на государственную регистрацию товарного знака, знака обслуживания, коллективного знака, и прилагаемым к ней документам и их форм, порядка преобразования заявки на государственную регистрацию коллективного знака в заявку на государственную регистрацию товарного знака, знака обслуживания и наоборот, перечня сведений, указываемых в форме свидетельства на товарный знак (знак обслуживания), форме свидетельства на коллективный знак, формы свидетельства на товарный знак (знак обслуживания), формы свидетельства на коллективный знак, утвержденными Приказом Минэкономразвития России от 20.07.2015 №482, словесные обозначения сравниваются со словесными обозначениями и с комбинированными обозначениями, в композиции которых входят словесные элементы.

Сходство словесных обозначений оценивается по звуковым (фонетическим), графическим (визуальным) и смысловым (семантическим) признакам, а именно:

1) звуковое сходство определяется на основании следующих признаков: наличие близких и совпадающих звуков в сравниваемых обозначениях; близость звуков,

составляющих обозначения; расположение близких звуков и звукосочетаний по отношению друг к другу; наличие совпадающих слогов и их расположение; число слогов в обозначениях; место совпадающих звукосочетаний в составе обозначений; близость состава гласных; близость состава согласных; характер совпадающих частей обозначений; вхождение одного обозначения в другое; ударение;

2) графическое сходство определяется на основании следующих признаков: общее зрительное впечатление; вид шрифта; графическое написание с учетом характера букв (например, печатные или письменные, заглавные или строчные); расположение букв по отношению друг к другу; алфавит, буквами которого написано слово; цвет или цветовое сочетание;

3) смысловое сходство определяется на основании следующих признаков: подобие заложенных в обозначениях понятий, идей (в частности, совпадение значения обозначений в разных языках); совпадение одного из элементов обозначений, на который падает логическое ударение и который имеет самостоятельное значение; противоположность заложенных в обозначениях понятий, идей.

В ходе экспертизы заявленного обозначения устанавливается, не относится ли заявленное обозначение к объектам, не обладающим различительной способностью или состоящим только из элементов, указанных в пункте 1 статьи 1483 Кодекса.

К обозначениям, не обладающим различительной способностью, относятся:

- простые геометрические фигуры, линии, числа;
- отдельные буквы и сочетания букв, не обладающие словесным характером или не воспринимаемые как слово;
- общепринятые наименования;
- реалистические или схематические изображения товаров, заявленных на регистрацию в качестве товарных знаков для обозначения этих товаров;
- сведения, касающиеся изготовителя товаров или характеризующие товар, весовые соотношения, материал, сырье, из которого изготовлен товар.

Кроме того, заявителем представлено заключение специалиста Целиковой М.А. (ООО «ППБ «Акцент Консалт») от 14.10.2022, подтверждающее наличие сходства обозначения, используемого ООО «Инструмент-Снаб» с товарным знаком, владельцем которого является ООО «Каланча», до степени смешения.

ООО «Инструмент-Снаб» направило в Нижегородское УФАС России позицию по Заключению об обстоятельствах дела (вх.№2844-ЭП/24 от 05.02.2024). По утверждению ООО «Инструмент-Снаб», действия по заключения договоров на продажу мотопомпы «Гейзер-3» не имело злого умысла. Общество преследовало исключительно экономические цели, заложенные в Уставе компании и находилось в заблуждении относительно законности своих действий по подписанию договоров.

Оценив в совокупности все имеющиеся в деле доказательства, а также обстоятельства, установленные в ходе рассмотрения дела, Комиссия Нижегородского УФАС России приходит к выводу, что является установленным факт осуществления ООО «Инструмент-Снаб» действий по использованию исключительного права на средства индивидуализации ООО «Каланча» товарного знака «Гейзер».

Таким образом, действия ООО «Инструмент-Снаб» являются недобросовестной конкуренцией и противоречат требованиям статьи 14.6 ФЗ «О защите конкуренции».

В связи с тем, что в настоящее время действия по использованию исключительного права на средства индивидуализации ООО «Каланча» товарного знака «Гейзер» ООО «Инструмент-Снаб» прекращены, Комиссия считает нецелесообразным выдавать Обществу предписание о прекращении недобросовестной конкуренции

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», пунктом 3.41 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по возбуждению и рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства Российской Федерации, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать действия ООО «Инструмент-Снаб» по использованию исключительного права на средства индивидуализации ООО «Каланча» товарного знака «Гейзер» - недобросовестной конкуренцией противоречащими требованиям пункту 1 статьи 14.6 ФЗ «О защите конкуренции».

2. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Нижегородского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном частью 1 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

<...>