

Исх. №АЯ-08/13163 от 17.11.2020

Комиссия Татарстанского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее-Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии: <...> – (должностное лицо)  
Члены Комиссии: <...> – (должностное лицо)  
<...> – (должностное лицо)

рассмотрев дело №016/01/14.6-2154/2019 по признакам нарушения ООО «Инструменталь» (420029, Республика Татарстан, г. Казань, ул. Сибирский тракт, дом 21, кв. 23; ИНН 1655410916; ОГРН 1181690098215) статьи 14.6 Федерального закона от 26 июля 2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в использовании ООО «Инструменталь» товарного знака №94099 «ISCAR» без разрешения правообладателя ООО «Искар» (129085, г. Москва, ул. Годовикова, д .9, стр. 9, пом. 7; ИНН 7709702972; ОГРН 5067746885641),

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан (далее – Управление) поступили обращения ООО «Искар» (вх. №17599/ж от 28.10.2019, №18775/ж от 20.11.2019, №18156/ж от 08.11.2019, №19360/ж от 29.11.2019) по признакам нарушения Обществом с ограниченной ответственностью «Инструменталь» части 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26 июля 2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции» выразившегося в использовании обозначения, тождественного товарным знакам «ИСКАР»/«ISCAR» по свидетельствам на товарные знаки №94098 от 09.07.2010, №94099 от 13.07.2010, в отсутствие права на использование зарегистрированного товарного знака.

Согласно материалам дела №016/01/14.6-2154/2019 Компания Искар Ltd., Тэфен, Израиль(IL) является правообладателем товарных знаков «ИСКАР» и «ISCAR» в отношении товаров 07 класса - режущие, канавочные, токарные, отрезные и фрезерные инструменты (части станков) и их компоненты, что подтверждается зарегистрированными в Федеральной службе по интеллектуальной собственности свидетельствами на товарные знаки №94098 от 04.06.2000 (продление до 04.06.2020 на основании Приложения к свидетельству на товарный знак №94098 от 09.07.2010), свидетельством на товарный знак №94099 от 04.06.2000 (продление до 04.06.2020 на основании Приложения к свидетельству на товарный знак №94099 от 13.07.2010). Данными товарными знаками Компания Искар Ltd., маркирует товар – металлорежущие инструменты.

ООО «Искар» на основании Лицензионного договора №1/ЛС-2015 от 12.08.2015 и Эксклюзивного дистрибьюторского соглашения от 21.01.2016, заключенных между ООО «Искар» и Израильской компанией Искар Ltd., является торговым представителем и (эксклюзивным дистрибьютором товара (металлорежущие инструменты) компании Искар Ltd. и обладателем исключительной лицензии на использование указанных товарных знаков на всей территории Российской Федерации, в соответствии с условиями которых только ООО «Искар» имеет право ввозить и реализовывать на территории Российской Федерации товар с использованием товарных знаков «ИСКАР»/«ISCAR».

Из содержания Дистрибьюторского соглашения и Лицензионного договора следует, что после ввоза, товар с использованием товарных знаков «ИСКАР»/«ISCAR» на территорию Российской Федерации ООО «Искар» реализует данный инструмент как самостоятельно, так и через сеть официальных дилеров.

Установив факт нарушения ООО «Инструменталь» исключительных прав на товарные знаки «ИСКАР»/«ISCAR» по свидетельствам на товарные знаки №94098 от 09.07.2010, №94099 от 13.07.2010, ООО «Искар» обратилось в Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан (далее – Управление, Татарстанское УФАС России) с обращениями (вх. №17599/ж от 28.10.2019; №18775/ж от 20.11.2019; №18156/ж от 08.11.2019; №19360/ж от 29.11.2019) по факту распространения ООО «Инструменталь» в рамках закупочных процедур металлорежущего инструмента «ISCAR».

Факт предложения ООО «Инструменталь» к продаже товара с использованием товарных знаков «ИСКАР»/«ISCAR» подтверждается информацией с официального сайта единой информационной системы <http://zakupki.gov.ru>. Обществом с ограниченной ответственностью «Инструменталь» письменные пояснения не представлены.

Факт реализации ООО «Инструменталь» товара с использованием товарных знаков «ИСКАР»/«ISCAR» с объемом поставок на сумму 225 918, 59 рублей подтверждается договором поставки металлорежущего инструмента «ISCAR», предметом которого является поставка инструмента фирмы ISCAR в адрес ФГУП «ПО «Октябрь» №379/123К/31908284840 от 01.10.2019, а также информацией с сайта Единой информационной системы в сфере закупок.

Согласно сведениям ФГУП «ПО «Октябрь», указанный договор исполняется в настоящее время, а именно произведена частичная поставка товара в адрес ФГУП «ПО «Октябрь», о чем свидетельствует товарная накладная №16 от 15.10.2019, счет-фактура №18 от 15.10.2019 и накладная транспортной компании №114951268 от 22.10.2019 года.

Управлением федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан был направлен запрос от 12 марта №АЯ-08/3135 в Федеральную таможенную службу России с просьбой о предоставлении информации о том, пересекали ли границу Российской Федерации (ввоз) металлорежущие инструменты или иной товар под товарным знаком «ISCAR» с наименованием организации и сведений ввозе на территорию Российской Федерации металлорежущих инструментов или иных инструментов под товарным знаком «ISCAR» или иных товаров (изделий).

Проанализировав представленную информацию от Управления торговых ограничений, валютного и экспортного контроля Федеральной таможенной службы России (вх. от 10.04.2020 года №32-ДСП), Установлено, что отправителем на территорию Российской Федерации металлорежущих инструментов под товарным знаком «ISCAR» был не только ISCAR LTD, так же как и получателем был не только ООО «Искар». Таким образом, металлорежущие инструменты под товарным знаком «ISCAR» ввозились третьими лицами.

В материалах дела отсутствуют доказательства того, что спорная продукция не является оригинальной, то есть что данная продукция произведена не правообладателем - Компанией Iscar Ltd., Tefen, Israel. В материалах дела отсутствуют результаты какой-либо экспертизы на подлинность спорной продукции, а также претензии либо рекламации от заказчиков закупок, из которых следовало бы, что поставленная заказчиком продукция не соответствует техническим и/или качественным характеристикам оригинальной продукции марки ISCAR.

Действия Ответчика не направлены на возникновение смешения производимых товаров с товарами Заявителя, с учетом того обстоятельства, что товар ими мог быть приобретен на вторичном рынке что, в свою очередь, свидетельствует об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства.

Пунктом 1 статьи 1229 ГК РФ предусмотрено, что 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 распоряжаться исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (статья 1233), если названным Кодексом не предусмотрено иное.

В данном случае отсутствует информация о продаже продукции ООО «Искар» в виде собственной продукции ООО «Инструменталь». По сути, экономическая деятельность представляет собой типичную модель поведения посредника по продаже товара, не претендующего на продажу чужих изделий в виде собственных.

В соответствии с Письмом ФАС России от 22.08.2018 №АД/66643/18 «По вопросу о разграничении применения статей 14.2 и 14.6 Закона о защите конкуренции», при рассмотрении данных категорий дел следует учитывать, что факт использования, в том числе в витрине, товарного знака, не принадлежащего осуществляющему деятельность в данном месте лицу, само по себе не может свидетельствовать о создании смешения с деятельностью хозяйствующего субъекта-конкурента - правообладателя, реализующего тот же товар.

Таким образом, использование товарного знака товара, правомерно введенного в гражданский оборот, возможно и другими лицами (не являющимися правообладателями).

Следует подчеркнуть тот факт, что различительная способность товара и индивидуализирующих его средств (дизайна этикетки и (или) упаковки, товарного знака) приобретается не фактом их создания как объектов авторского права дизайнера-разработчика, а 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.

Вместе с тем, для выявления акта недобросовестной конкуренции необходимо наличие в действиях хозяйствующего субъекта всех признаков недобросовестной конкуренции, установленных в пункте 9 статьи 4 Закона «О защите конкуренции», а именно:

- 1) Осуществление действий хозяйствующим субъектом-конкурентом;
- 2) Направленность действий хозяйствующего субъекта на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности;
- 3) Противоречие указанных действий требованиям законодательства, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости;
- 4) Причинение или способность причинения указанными действиями убытков другому хозяйствующему субъекту-конкуренту, либо нанесение ущерба его деловой репутации.

Недоказанность хотя бы одного из вышеперечисленных признаков исключает признание действий хозяйствующего субъекта актом недобросовестной конкуренции. Для доказывания совершения правонарушений, запрет на которые содержат статьи 14.1 - 14.7 Закона "О защите конкуренции", необходимо также установление специальных признаков.

Так, доказывание наличия конкурентных отношений между правообладателем-заявителем и предполагаемым нарушителем потребует документального подтверждения того, что товары (услуги) указанных лиц являются взаимозаменяемыми по смыслу пункта 3 статьи 4 Закона «О защите конкуренции» и вводятся в гражданский оборот в пределах совпадающих географических границ.

Кроме того, для квалификации действий хозяйствующих субъектов как нарушающих запрет, установленный статьей 14.6 Закона «О защите конкуренции», необходимо установить реальную возможность смешения потребителями товаров заявителя и товаров лица, в отношении которого подается заявление, вследствие действий последнего.

При этом предметом рассмотрения дел о нарушении антимонопольного законодательства в виде незаконного использования фирменного наименования либо товарного знака является не нарушение исключительного права правообладателя как таковое, а влияние действий лица, в отношении которого подано заявление, на конкурентную среду, выражающееся в возможном смешении услуг разных производителей в силу невозможности для потребителя установить, какое из лиц - владельцев обозначений выступает в качестве поставщика услуги. В результате такого смешения потребитель услуг ошибочно полагает, что поставщиком услуги (производителем товара) является иной субъект.

Доказательств, что ООО «Инструменталь» причинили или способны причинить убытки заявителю, а также, что их действия направлены на получение преимуществ не обнаружено.

Соответственно, и отсутствуют основания для утверждения о том, что в результате действий, явившихся поводом для подачи заявления ООО "Искар", возможно возникновение смешения на рынке товаров разных хозяйствующих субъектов - конкурентов, поскольку речь идет об одном товаре (металлорежущий инструмент) одного производителя (Is-car Ltd., Tefen, Israel).

Вместе с тем, в материалах дела отсутствуют доказательства того, что Общество, является лицом, которое самостоятельно ввезло спорный товар на таможенную территорию Российской Федерации. Из материалов дела и пояснений представителей Заявителя не следует, что Заявитель либо его дистрибьюторы (дилеры) осуществляют поставку металлорежущего инструмента ISCAR только конечному потребителю - лицу, непосредственно использующему металлорежущий инструмент. Соответственно, доказательства того, что Общество ввезло продукцию марки ISCAR на таможенную территорию Российской Федерации без разрешения правообладателя, а не приобрели спорную продукцию у дистрибьюторов (дилеров) Заявителя, отсутствуют.

На основании вышеизложенного Комиссией Татарстанского УФАС России в действиях ООО «Инструменталь» не было установлено нарушения Закона «О защите конкуренции».

В соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 48 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия прекращает рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае отсутствия нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях (бездействии).

На основании вышеизложенного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьями 48, 49 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

Прекратить рассмотрение дела №016/01/14.6-2154/2020, возбужденное в отношении ООО «Инструменталь» (420029, Республика Татарстан, г. Казань, ул. Сибирский тракт, дом 21, кв. 23; ИНН 1655410916; ОГРН 1181690098215) статьи 14.6 Федерального закона от 26 июля 2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в использовании ООО «Инструменталь» товарного знака №94099 «ISCAR» без разрешения правообладателя ООО «Искар» (129085, г. Москва, ул. Годовикова, д .9, стр. 9, пом. 7; ИНН 7709702972; ОГРН 5067746885641).

Председатель Комиссии:

<...> – (должностное лицо)

Члены Комиссии:

<...> – (должностное лицо)

<...> – (должностное лицо)