

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть оглашена «27» апреля 2020г.

г. Кемерово

Решение изготовлено в полном объеме «14» мая 2020 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председателя <...> - заместителя руководителя управления;

Комиссии:

Членов <...> - начальника отдела рекламы,

Комиссии: недобросовестной конкуренции и финансовых рынков;

<...> - главного специалиста - эксперта отдела судебной и правовой работы;

<...> - главного специалиста - эксперта отдела рекламы, недобросовестной конкуренции и финансовых рынков,

рассмотрев дело № 36/А-14.6-2018, возбужденное по признакам нарушения группой лиц: Обществом с ограниченной ответственностью «Р.О.С. Прогресс» (далее - ООО «Р.О.С. Прогресс», ИНН 4253020679, КПП 421701001, ОГРН 1144253001540, юридический адрес: 654066, Кемеровская область, г.Новокузнецк, ул.Грдины, дом 27, офис 4-3; создание юридического лица 18.03.2014), Обществом с ограниченной ответственностью «Р.О.С. Прогресс» (ИНН 4217181504, КПП 421701001, ОГРН 1174205000870, юридический адрес: 654066, Кемеровская область, г.Новокузнецк, ул.Транспортная, дом 125, квартира 272; создание юридического лица 19.01.2017) пункта 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции»), в отсутствие представителей сторон,

УСТАНОВИЛА:

В адрес Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области поступило заявление Общества с ограниченной ответственностью «Крас-Котел» (далее - ООО «Крас-Котел») о наличии признаков нарушения антимонопольного законодательства в действиях Общества с ограниченной

ответственностью «Региональный оптовый склад Прогресс» (далее - ООО «Р.О.С. Прогресс»), выразившихся в незаконном использовании на сайтах: <http://avtokotel.ru/>, <http://1-teplodom.ru/> товарного знака «RED котлы длительного горения» по свидетельству № 639988 (приоритет с 05.10.2016), правообладателем которого является ООО «Крас-Котел».

14.08.2018 приказом Кемеровского УФАС России № 128 было возбуждено дело № 36/А-14.6-2018 о нарушении антимонопольного законодательства и создана Комиссия по рассмотрению данного дела.

Определением от 16.08.2018 дело № 36/А-14.6-2018 было назначено к рассмотрению на 17.09.2018 на 15 часов 00 минут.

Копии определения от 16.08.2018 и приказа Кемеровского УФАС России от 14.08.2018 № 128 были направлены в адрес организаций с одноименным наименованием ООО «Р.О.С. Прогресс» и заявителя заказными письмами с уведомлением о вручении.

В связи с производственной необходимостью уведомлением от 31.08.2018 рассмотрение дела № 36/А-14.6-2018 было отложено на 26.09.2018 на 14 часов 00 минут. Копия данного уведомления была направлена в адрес лиц, участвующих в деле.

12.09.2018 в адрес Кемеровского УФАС России поступило мотивированное ходатайство ООО «Крас-Котел» о переносе рассмотрения дела № 36/А-14.6-2018, назначенного к рассмотрению на 26.09.2018.

Ходатайство ООО «Крас-Котел» (вх. № 4411э от 12.09.2018) было удовлетворено, рассмотрение дела перенесено на 12.10.2018 на 14 часов 00 минут. Копия данного ходатайства была направлена в адрес лиц, участвующих в деле (распечатки с сайта ФГУП Почта России о вручении корреспонденции адресатам имеется в материалах дела).

12.10.2018 состоялось рассмотрение дела № 36/А-14.6-2018 в присутствии представителей сторон.

Представители ООО «Крас-Котел» поддержали доводы, изложенные в заявлении, о незаконном использовании организациями с одноименным наименованием ООО «Р.О.С. Прогресс» на сайтах: <http://avtokotel.ru/>, <http://1-teplodom.ru/> товарного знака «RED котлы длительного горения» по свидетельству № 639988 (приоритет с 05.10.2016), правообладателем которого является ООО «Крас-Котел».

Представитель организаций ООО «Р.О.С. Прогресс» <...> с нарушением не согласился, указав на недобросовестные действия заявителя по регистрации товарного знака «RED».

Рассмотрев материалы дела, заслушав пояснения сторон, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения данного дела для получения дополнительных доказательств и привлечения к рассмотрению дела в качестве лиц, располагающих сведениями о рассматриваемых Комиссией обстоятельствах: администратора доменного имени avtokotel.ru <...>; Общество с ограниченной ответственностью «Восточно-Сибирский котельный завод» (ООО «ВСКЗ» ИНН 2456015350); Общество с ограниченной ответственностью Торговый дом

«Восточно-Сибирский котельный завод» (ООО ТД «ВС КЗ» ИНН 2456015342).

Определением от 12.10.2018 рассмотрение дела № 36/А-14.6-2018 было отложено на 19.11.2018 на 14 часов 00 минут.

Копии определения от 12.10.2018 были направлены в адрес лиц, участвующих в данном деле заказными письмами с уведомлением о вручении.

В связи с поступившими в адрес Кемеровского УФАС России мотивированными ходатайствами ООО «Крас-Котел» и ООО «Р.О.С Прогресс» о переносе времени рассмотрения дела № 36/А-14.6-2018, рассмотрение дела, назначенное на 19.11.2018 на 14 часов 00 минут, было перенесено на 19.11.2018 на 15 часов 30 минут. Копия данного уведомления была направлена в адрес лиц, участвующих в рассмотрении дела.

19.11.2018 состоялось рассмотрение дела № 36/А-14.6-2018 в присутствии представителей сторон, которые поддержали свои позиции.

Рассмотрев материалы дела, заслушав пояснения сторон, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о необходимости отложения данного дела для получения дополнительных доказательств и привлечения к рассмотрению дела в качестве лица, располагающего сведениями о рассматриваемых Комиссией обстоятельствах ООО «ПИОН-Р» (ИНН 2456009525).

Определением от 19.11.2018 рассмотрение дела № 36/А-14.6-2018 было отложено на 23.01.2019 на 11 часов 00 минут. Копия определения была направлена в адрес лиц, участвующих в деле заказными письмами с уведомлением (распечатки с сайта ФГУП Почта России о вручении корреспонденции адресатам имеются в материалах дела).

23.01.2019 состоялось рассмотрение дела № 36/А-14.6-2018 в присутствии представителей сторон.

Представитель ответчиков <...> поддержал свою позицию об отсутствии в действиях лиц с одноименным наименованием – ООО «Р.О.С. Прогресс» признаков недобросовестной конкуренции и представил в материалы дела исковое заявление ООО «Крас-Котел» в отношении Управления Федеральной антимонопольной службы по Красноярскому краю от 25.09.2018 о признании незаконным решения об отказе в возбуждении дела по заявлению ООО «Крас-Котел» по использованию товарного знака «RED» и решение Арбитражного суда Красноярского края от 26.12.2018 об отказе в признании незаконным решения УФАС России по Красноярскому краю.

Представители заявителя поддержали позицию о наличии в действиях группы лиц признаков недобросовестной конкуренции при использовании на сайте <http://avtokotel.ru/> товарного знака «RED» без разрешения правообладателя, дополнительно пояснили, что на решение Арбитражного суда Красноярского края по делу № А33-27167/2018 по заявлению ООО «Крас-Котел» к Красноярскому УФАС России об оспаривании решения от 28.08.2018 № 14119, которое имеет отношение к рассматриваемым обстоятельствам в деле № 36/А-14.6-2018, подана апелляционная жалоба, в связи с чем заявили ходатайство о приостановлении рассмотрения дела № 36/А-14.6-2018 до вступления в законную силу решения

Арбитражного суда Красноярского края по делу № А33-27167/2018.

Представитель обществ с одноименным наименованием ООО «Р.О.С. Прогресс» поддержал заявленное ходатайство.

Учитывая оспаривание решения Арбитражного суда Красноярского края по делу № А33-27167/2018 в суд апелляционной инстанции, Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу, что для полного, всестороннего и объективного рассмотрения дела рассмотрение данного дела необходимо приостановить до вступления в законную силу решения Арбитражного суда Красноярского края по делу № А33-27167/2018.

Определением от 23.01.2019 рассмотрение дела было приостановлено до вступления в законную силу решения Арбитражного суда Красноярского края по делу № А33-27167/2018.

18.07.2019 в адрес Кемеровского УФАС России поступило ходатайство ООО «Крас-Котел» о возобновлении рассмотрения дела № 36/А-14.6-2018 в связи с вступлением в законную силу решения Арбитражного суда Красноярского края по делу № А33-27167/2018.

19.07.2019 рассмотрение дела было возобновлено и назначено к рассмотрению на 18.09.2019 на 11 часов 00 минут. Копия определения была направлена в адрес лиц, участвующих в деле заказными письмами с уведомлением (распечатки с сайта ФГУП Почта России о вручении корреспонденции адресатам имеется в материалах дела).

26.12.2018 Арбитражный суд Красноярского края вынес решение об отказе в удовлетворении жалобы ООО «Крас-Котел» на решение Красноярского УФАС России об отказе в возбуждении дела в отношении группы лиц: ООО «ВСКЗ», ООО ТД «ВС КЗ» и ООО «ВС КЗ» о нарушении антимонопольного законодательства в соответствии с пунктом 2 части 8, пунктом 2 части 9 статьи 44 Закона о защите конкуренции.

15.03.2019 постановлением Третьего арбитражного апелляционного суда решение Арбитражного суда Красноярского по делу № А33-27167/2018 было оставлено без изменения, а апелляционная жалоба ООО «Крас-Котел» без удовлетворения.

31.07.2019 постановлением Суда по интеллектуальным правам решение Арбитражного суда Красноярского и постановление Третьего арбитражного апелляционного суда по делу № А33-27167/2018 были отменены, дело было направлено на новое рассмотрение в Арбитражный суд Красноярского края.

По состоянию на 18.09.2019 окончательное решение Арбитражным судом Красноярского края по делу № А33-27167/2018 не принято.

18.09.2019 состоялось рассмотрение дела № 36/А-14.6-2018 в присутствии <...> директора ООО «Крас-Котел», <...> директора организаций ООО «Р.О.С. Прогресс», <...> директора ООО ТД «ВС КЗ», ООО «ВС КЗ», <...> директора ООО «Пион-Р», которые поддержали свои позиции.

Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу, что для полного, всестороннего и объективного рассмотрения дела рассмотрение дела № 36/А-

14.6-2018 необходимо приостановить до вступления в законную силу решения Арбитражного суда Красноярского края по делу № А33-27167/2018, которое будет иметь значение для принятия решения по делу о нарушении антимонопольного законодательства.

Определением от 18.09.2019 рассмотрение дела было приостановлено до вступления в законную силу решения Арбитражного суда Красноярского края по делу № А33-27167/2018.

Арбитражным судом Красноярского края 07.10.2019 вынесено решение по делу № А33-27167/2018, которым признано незаконным и отменено полностью решение об отказе в возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства, вынесенное Красноярским УФАС России.

17.01.2020 Третьим арбитражным апелляционным судом было вынесено постановление по делу № А33-27167/2018 об оставлении решения Арбитражного суда Красноярского края от 07.10.2019 по делу № А33-27167/2018 без изменения, а апелляционной жалобы – без удовлетворения.

Определением от 03.02.2020 рассмотрение дела было возобновлено и назначено к рассмотрению на 19.02.2020 на 10 часов 00 минут. Копия определения была направлена в адрес лиц, участвующих в деле заказными письмами с уведомлением (распечатки с сайта ФГУП Почта России о вручении корреспонденции адресатам имеется в материалах дела).

В связи с производственной необходимостью уведомлением от 18.03.2020 рассмотрение дела № 36/А-14.6-2018, назначенное на 19.03.2020 на 10 часов 00 минут, было отложено на 27.04.2020 на 14 часов 00 минут. Копия уведомления была направлена в адрес лиц, участвующих в деле заказными письмами с уведомлением (распечатки с сайта ФГУП Почта России о вручении корреспонденции адресатам имеется в материалах дела).

22.04.2020 от организаций с одноименным наименованием ООО «Р.О.С Прогресс» в адрес Кемеровского УФАС России поступило ходатайство о рассмотрении дела № 36/А-14.6-2018 в отсутствие их представителей.

24.04.2020 в адрес Кемеровского УФАС России поступило ходатайство ООО «Крас-Котел» о рассмотрении дела № 36/А-14.6-2018 в отсутствие представителя общества.

27.04.2020 состоялось рассмотрение дела № 36/А-14.6-2018 в отсутствие представителей сторон. Рассмотрев материалы дела № 36/А-14.6-2018 Комиссия Кемеровского УФАС России установила следующее.

Заявителем был представлен нотариально заверенный протокол осмотра доказательств сайтов: <http://avtokotel.ru/>, <http://1-teplodom.ru/>, которым установлено использование товарного знака по свидетельству № 639988 на данных сайтах.

Обозначение «RED котлы длительного горения» зарегистрировано правообладателем ООО «Крас-Котёл» в качестве товарного знака 21.12.2017 (приоритет с 05.10.2016) свидетельство № 639988.

Из заявления следует, что разрешение на использование ООО «Р.О.С. Прогресс» товарного знака по свидетельству № 639988 «RED котлы длительного горения» правообладателем не выдавалось.

Актом осмотра сайтов <http://avtokotel.ru/>, <http://1-teplodom.ru/> Кемеровского УФАС России от 28.05.2018 также установлено использование товарного знака по свидетельству № 639988 на данных сайтах, где указывалась торговая марка RED и описание котлов длительного горения данной марки.

На сайте <http://avtokotel.ru/> в контактах указан юридический адрес ООО «Р.О.С. Прогресс» (ИНН 4253020679), номер телефона (3843) 333-503, принадлежащий <...>, который является соучредителем Общества.

Также на сайте указаны номера телефонов <...>, <...>, абонентом которых является ООО «Р.О.С. Прогресс» (ИНН 4217181504).

На сайте <http://1-teplodom.ru/> в контактах также указан юридический адрес ООО «Р.О.С. Прогресс» (ИНН 4253020679), номер телефона <...>, принадлежащий <...>, который является соучредителем Общества.

ООО «Регистратор доменных имен РЕГ.РУ» представил сведения о том, что администратором доменного имени avtokotel.ru является физическое лицо <...>; а администратором доменного имени 1-teplodom.ru является физическое лицо <...>.

<...> представил в адрес Кемеровского УФАС России пояснения о том, что он является администратором сайта avtokotel.ru, к деятельности ООО «Р.О.С. Прогресс» отношения не имеет, информация о городах на сайте приведена для попытки поисковой оптимизации в соответствующих регионах.

ООО «Р.О.С. Прогресс» (ИНН 4253020679) представило в адрес Кемеровского УФАС России пояснения о том, что сайт <http://1-teplodom.ru/> создавался собственными силами, к сайту <http://avtokotel.ru/> Общество отношения не имеет.

Из ответа, представленного в адрес Кемеровского УФАС России ООО «Т2 Мобайл», следует, что абонентские номера <...>, <...> были перенесены в сеть оператора ПАО «Ростелеком» по заявлению ООО «Р.О.С. Прогресс» (ИНН 4217181504, юридический адрес: 654066, г.Новокузнецк, ул.Транспортная, дом 125, квартира 272). Абонентский номер <...> закреплен за физическим лицом <...>.

В соответствии с выпиской из ЕГРЮЛ, размещенной на сайте Федеральной налоговой службы, <...> является соучредителем следующих Обществ с размером доли 50%:

- ООО «Р.О.С. Прогресс» (ИНН 4253020679, юридический адрес: г.Новокузнецк, ул.Грдины, 27, офис 4-3, дата регистрации юридического лица 18.03.2014, основной вид деятельности: деятельность агентов, специализирующихся на оптовой торговле прочими отдельными видами товаров, ОКВЭД 46.18; один из дополнительных видов деятельности: торговля оптовая неспециализированная, ОКВЭД 46.90);

- ООО «Р.О.С. Прогресс» (ИНН 4217181504, юридический адрес: г.Новокузнецк, ул.Транспортная, дом 125, квартира 272, дата регистрации юридического лица 19.01.2017, основной вид деятельности: торговля оптовая станками – ОКВЭД 46.62;

один из дополнительных видов деятельности: деятельность агентов, специализирующихся на оптовой торговле прочими отдельными видами товаров ОКВЭД 46.18).

Директором ООО «Р.О.С. Прогресс» (ИНН 4253020679) и ООО «Р.О.С. Прогресс» (ИНН 4217181504) является <...>, также он является соучредителем данных Обществ с размером доли 50%.

Таким образом, на сайтах <http://avtokotel.ru/>, <http://1-teplodom.ru/> размещены сведения о деятельности и в интересах Обществ с одинаковым наименованием – ООО «Р.О.С. Прогресс». У данных Обществ один и тот же директор и соучредитель, и в соответствии со статьей 9 ФЗ «О защите конкуренции» Общества ООО «Р.О.С. Прогресс» (ИНН 4253020679) и ООО «Р.О.С. Прогресс» (ИНН 4217181504) входят в одну группу лиц (пункт 2 части 1 статьи 9 ФЗ «О защите конкуренции»), согласно которой группой лиц признается совокупность физических лиц и (или) юридических лиц, соответствующих одному или нескольким признакам из следующих признаков, в том числе: юридическое лицо и осуществляющие функции единоличного исполнительного органа этого юридического лица физическое лицо или юридическое лицо.

ООО «Крас-Котел», согласно сведениям, размещенным на сайте Федеральной налоговой службы, зарегистрировано в качестве юридического лица 30.08.2013, основным видом деятельности общества является производство радиаторов и котлов центрального отопления (ОКВЭД 25.21), одним из дополнительных видов деятельности является торговля оптовая прочими машинами и оборудованием (ОКВЭД 46.69). Общество осуществляет хозяйственную деятельность на территории Российской Федерации (с учетом специфики размещения сведений о деятельности организации в сети Интернет на сайте: <https://kras-kotel.ru/>) и является правообладателем товарного знака «RED котлы длительного горения» по свидетельству № 639988 (приоритет с 05.10.2016, срок действия до 05.10.2026) зарегистрирован в отношении товаров и услуг Международного классификатора товаров и услуг (МКТУ) 11 – котлы отопительные; приборы отопительно-нагревательные, работающие на твердом, жидком и газообразном топливе. Неохраняемый элемент товарного знака «Котлы длительного горения».

ООО «Р.О.С. Прогресс» (ИНН 4253020679) и ООО «Р.О.С. Прогресс» (ИНН 4217181504) осуществляют хозяйственную деятельность на территории Российской Федерации (с учетом специфики размещения сведений о деятельности организации в сети Интернет) по реализации полуавтоматических котлов и являются конкурентами ООО «Крас-Котел», занимающегося изготовлением и реализацией аналогичных котлов на территории Российской Федерации, в том числе Кемеровской области.

ООО «Крас-Котел» указывает, что до сведения ООО «Р.О.С. Прогресс» доводились сведения о том, что ООО «Р.О.С. Прогресс» реализует контрафактную продукцию, в доказательство была представлена нотариально заверенная переписка по электронной почте, подтверждающая обращение 05.04.2018 <...> – представителя ООО «Крас-Котел» по доверенности в адрес <...> по адресу электронной почты <...> со следующим сообщением: «<...> добрый день! ... Да, еще убирайте с сайта марки котлов всех – очень большие штрафы. Скоро начну взыскивать за использование чужих товарных знаков. С физического лица тоже можно».

Однако, данное сообщение не может свидетельствовать об извещении заявителем ООО «Р.О.С. Прогресс» о незаконной реализации Обществом отопительных котлов под товарным знаком «RED», поскольку при направлении письма по электронной почте отсутствует подтверждение получения и прочтение лицом письма, которому направлено сообщение, а также в сообщении не содержится информация с требованием и обоснованием прекращения реализации и удалении с указанных сайтов информации об отопительных котлах под маркой «RED».

ООО «Р.О.С. Прогресс» (ИНН 4253020679) пояснило (вх. № 6366 от 22.10.2019), что не получало со стороны ООО «Крас-Котел» претензий по использованию товарного знака «RED». О регистрации товарного знака «RED котлы длительного горения» свидетельство № 639988 Общество узнало из запроса Кемеровского УФАС России (исх. № 5323 от 05.06.2018).

Также ООО «Р.О.С. Прогресс» сообщило, что в первой половине июня 2018г. получило от ООО «ВС КЗ» сведения о претензии ООО «Крас-Котел» по товарному знаку «RED котлы длительного горения», в связи с чем ООО «Р.О.С. Прогресс» предприняло меры по удалению с сайтов <http://avtokotel.ru/>, <http://1-teplodom.ru/> обозначения «RED» и к 20.06.2018 такие сведения были удалены.

Отсутствие на сайтах <http://avtokotel.ru/>, <http://1-teplodom.ru/> сведений о котлах марки «RED» и обозначения «RED» подтверждено актом осмотра сайта от 14.08.2018.

ООО «Р.О.С. Прогресс» (ИНН 4253020679) в обоснование использования на сайте <http://1-teplodom.ru/> торговой марки «RED» представило в адрес Кемеровского УФАС России копию дилерского договора № 10 от 21.10.2016 (срок действия договора с момента его подписания до 31.12.2016 с возможностью его пролонгации), заключенного между ООО «Восточно-Сибирский Котельный завод» (ООО «ВС КЗ», поставщик) и ООО «Р.О.С. Прогресс» (дилер), согласно которому поставщик предоставляет право дилеру на распространение промышленных изделий и оборудования и принимает на себя обязательства по поставке товара, а дилер принимает на себя обязательства по распространению и оплате товара на условиях настоящего договора. К данному договору были представлены: приложение № 2 в виде таблицы дилерских скидок на цену товара к указанному договору; счета-фактуры на поставку от ООО «ВС КЗ» в 2016 – 2017 котлов полуавтоматических марки «RED 14»: от 08.12.2016, 19.02.2017, 23.08.2017, 06.09.2017, 08.09.2017, 28.11.2017, 19.12.2017.

ООО «ВС КЗ» представило в адрес Кемеровского УФАС России пояснения в которых указывается следующее.

Архивная копия страницы сайта <https://vskz.ru/> от 09.09.2016, представленная ООО «ВС КЗ», подтверждает предложение ООО «ВС КЗ» к продаже на данном сайте котлов марки «RED».

ООО «ВС КЗ» занималось изготовлением и реализацией твердотопливных котлов под маркой «RED» с июля 2016г. по 01.03.2018. При участии в выставке в период с 24 по 27.01.2017 ООО «ВС КЗ» выставляло котлы серии «RED», на этой же выставке принимало участие и ООО «Крас-Котел», которое на выставке находилось рядом с ООО «ВС КЗ» и владело информацией о предложении к продаже ООО «ВС КЗ»

котлов серии «RED» до даты приоритета товарного знака «RED котлы длительного горения» (приоритет с 05.10.2016).

По сведениям ООО «ВС КЗ» впервые Общество получило претензию от ООО «Крас-Котел» об использовании товарного знака RED 21.05.2018 почтой.

Из представленных в адрес Кемеровского УФАС России ООО «Р.О.С. Прогресс», ООО «ВС КЗ», ООО «Крас-Котел» документов, следует, что ООО «ВС КЗ» предложило к продаже (архивная страница сайта <https://vskz.ru/> от 09.09.2016) котлы марки «RED» до даты приоритета (05.10.2016) товарного знака «RED котлы длительного горения» и ввело в оборот котлы под маркой «RED» (счет-фактура от 08.12.2016) до даты регистрации (21.12.2017) указанного товарного знака.

В данном случае ООО «Р.О.С. Прогресс» (ИНН 4253020679) являлось перепродавцом товара и официальным дилером ООО «ВС КЗ», соответственно, реализовывало оригинальную продукцию ООО «ВС КЗ».

Первым ввело в оборот спорную продукцию – котлы отопления под маркой «RED» ООО «ВС КЗ», следовательно, именно в действиях ООО «ВС КЗ» могут установлены либо не установлены признаки недобросовестной конкуренции, указанный факт в настоящее время рассматривается Красноярским УФАС России.

ООО «Р.О.С. Прогресс» после получения сведений о претензии ООО «Крас-Котел» к использованию на сайтах <http://avtokotel.ru/>, <http://1-teplodom.ru/> сведений о котлах марки «RED» и обозначения «RED» предприняло меры по удалению такой информации с указанных сайтов, соответственно, в действиях ООО «Р.О.С. Прогресс» отсутствует направленность на получение необоснованных преимуществ и причинение убытков конкуренту.

Следовательно, действия ООО «Р.О.С. Прогресс», выразившиеся в перепродаже оригинальных отопительных котлов марки «RED», не могут быть квалифицированы как акт недобросовестной конкуренции.

По сведениям ООО «Р.О.С. Прогресс» полуавтоматические твердотопливные котлы производятся ООО «ВСКЗ» с 2016, сведениями о том, что обозначение «RED» зарегистрировано в качестве товарного знака Общество не располагало.

По сведениям заявителя, Красноярским УФАС России в отношении ООО ТД «ВС КЗ» были рассмотрены материалы по заявлению ООО «Крас-Котел», по результатам рассмотрения которых Красноярским УФАС России отказано в возбуждении дела в отношении группы лиц: ООО «ВСКЗ», ООО ТД «ВС КЗ» и ООО «ВС КЗ» по признакам нарушения антимонопольного законодательства.

Ответ Красноярского УФАС России об отказе в возбуждении дела был обжалован ООО «Крас-Котел» в Арбитражный суд Красноярского края. Решением Арбитражного суда Красноярского края по делу № А33-27167/2018 и постановлением Третейского арбитражного апелляционного суда от 26.12.2018 по данному делу в удовлетворении требований ООО «Крас-Котел» было отказано.

Постановлением Суда по интеллектуальным правам от 31.07.2019 решение Арбитражного суда Красноярского края по делу № А33-27167/2018 от 26.12.2018 и постановление Третейского арбитражного апелляционного суда от 26.12.2018 по данному же делу были отменены, дело направлено на новое рассмотрение в

Арбитражный суд Красноярского края.

Арбитражный суд Красноярского края 07.10.2019 вынес по делу № А33-27167/2018 решение о признании незаконным и отмене решения об отказе в возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства, вынесенного Красноярским УФАС России по результатам рассмотрения заявления ООО «Крас-Котел».

По состоянию на 27.04.2020 спор между ООО ТД «ВС КЗ», ООО «ВС КЗ» и ООО «Крас-Котел» в Красноярском УФАС России, связанный с отказом в возбуждении дела о нарушении антимонопольного законодательства в отношении группы лиц: ООО «ВСКЗ», ООО ТД «ВС КЗ» и ООО «ВС КЗ» не разрешен и обращение ООО «Крас-Котел» находится в Красноярском УФАС России в стадии рассмотрения.

Пунктом 9 статьи 4 ФЗ «О защите конкуренции» установлено, что недобросовестная конкуренция - это 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.

В силу статьи 4 ФЗ «О защите конкуренции» под конкуренцией понимается 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.

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

Статьей 14.6 Закона о защите конкуренции установлен запрет на недобросовестную конкуренцию 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.

Данная форма недобросовестной конкуренции связана с незаконным использованием средств индивидуализации хозяйствующего субъекта - конкурента, такие как 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.

Запрет рассматриваемой формы недобросовестной конкуренции направлен, прежде всего, на предотвращение неправомерного использования хозяйствующим субъектом промышленных достижений другого хозяйствующего субъекта - конкурента, охраняемых, в частности, в качестве объектов патентного права (промышленной собственности).

В Постановлении Суда по интеллектуальным правам от 17.03.2015 № С01-149/2015 по делу № А63-4333/2014 отмечается: «... основной функцией товарного знака является отличительная функция, которая позволяет покупателю отождествлять маркированный товар с конкретным производителем, вызывает определенное представление о качестве продукции. Индивидуальный предприниматель является добросовестным покупателем, а приобретаемый им товар является оригинальным и не отвечает признакам контрафактности. Расположение на здании магазина вывески с изображением того товарного знака, который имеется на продаваемых индивидуальным предпринимателем запчастях, не образует состава правонарушения».

Для квалификации действий в качестве недобросовестной конкуренции необходимо устанавливать все перечисленные в Законе о конкуренции признаки: наличие конкурентных отношений между субъектами, что предполагает осуществление ими фактической деятельности на одном товарном рынке и в пределах определенной территории, а также наличие соперничества, состязательности между ними на данном рынке; при наличии конкурентных отношений совершение одним из хозяйствующих субъектов каких-либо действий, которые противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости, направлены на приобретение преимуществ перед конкурентом, причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

Для признания действий актом недобросовестной конкуренции необходимы доказательства, сведения о целеполагании предполагаемого нарушителя (осознанном совершении им действий, направленных на нечестную конкуренцию), а также о масштабах и возможности влияния нарушения на конкуренцию в целом.

Под направленностью действий хозяйствующего субъекта на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности следует понимать их объективную способность предоставить субъекту такие преимущества.

В материалах данного дела отсутствуют доказательства направленности действий группы лиц с одноименным наименованием ООО «Р.О.С. Прогресс» на недобросовестную конкуренцию и умышленное причинение вреда конкуренту при перепродаже котлов отопления под маркой «RED».

ООО «Р.О.С. Прогресс» являясь дилером и перепродавцом товара ООО «ВС КЗ» добросовестно действовало в рамках гражданского договора, заключенного им с

ООО «ВС КЗ».

Учитывая вышеизложенное, а именно, отсутствие направленности действий группы лиц с одноименным наименованием ООО «Р.О.С. Прогресс» на причинение вреда конкуренту при перепродаже товара производителя, Комиссия Кемеровского УФАС России нарушения требований пункта 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции в действиях ООО «Р.О.С. Прогресс» (ИНН 4253020679) и ООО «Р.О.С. Прогресс» (ИНН 4217181504) не усматривает.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства,

РЕШИЛА:

Производство по делу № 36/А-14.6-2018, возбужденному в отношении ООО «Р.О.С. Прогресс» (ИНН 4253020679) и ООО «Р.О.С. Прогресс» (ИНН 4217181504) по признакам нарушения пункта 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», прекратить, в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых Комиссией действиях ООО «Р.О.С. Прогресс» (ИНН 4253020679) и ООО «Р.О.С. Прогресс» (ИНН 4217181504).

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания.

Председатель Комиссии <...>

Члены Комиссии <...>

<...>

<...>