

РЕШЕНИЕ

Дело № 17/04-АМЗ-2017

«10» апреля 2018 г.
Чебоксары

г.

Резолютивная часть решения объявлена 10 апреля 2018 года.

Полный текст решения изготовлен 24 апреля 2018 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Чувашской Республике - Чувашии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее - Комиссия) в составе:

«...»

в присутствии:

«...» ООО «НПП «ЭЛЕКТРОПРИВОД», решение от 05.05.2014 № 1,

в отсутствии:

заявителя ЗАО «Прогресс, зао», надлежащим образом извещенного о времени и месте рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства,

рассмотрев дело № 17/04-АМЗ-2017 по признакам нарушения ООО «НПП «ЭЛЕКТРОПРИВОД» части 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в незаконном использовании обозначения КРУЗА, сходного до степени смешения с товарным знаком «КРУЗА» (свидетельство № 400222) права на который принадлежат ЗАО «Прогресс, зао», на документации, связанной с введением этих товаров в гражданский

оборот, в предложениях о продаже товаров,

УСТАНОВИЛА:

16 августа 2017 г. в Чувашское УФАС поступило заявление ЗАО «Прогресс, зао» (вх. Чувашского УФАС России от 16.08.2017 № 04-05/5752) признаках акта недобросовестной конкуренции в действиях ООО «НПП «ЭЛЕКТРОПРИВОД» выразившегося в незаконном использовании результатов интеллектуальной деятельности, а именно обозначения, сходного с товарным знаком «КРУЗА», принадлежащего ЗАО «Прогресс, зао», по свидетельству на товарный знак от 04.02.2010 № 400222, путем его размещения в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», на сайте общества <http://elprivod.ru>.

Как указывает Заявитель, ООО «НПП «ЭЛЕКТРОПРИВОД» незаконно используют в своей деятельности изображения, сходные до степени смешения с товарным знаком «КРУЗА», права на который принадлежат ЗАО «Прогресс, зао», по свидетельству на товарный знак от 04.02.2010 № 400222.

ЗАО «Прогресс, зао» обнаружил на сайте ООО «НПП «Электропривод» в сети Интернет <http://elprivod.ru>, в одной из вкладок о производимой продукции, использование наименования товарного знака «КРУЗА», принадлежащего обществу, без разрешения правообладателя.

Заявитель считает, что действия ООО «НПП «Электропривод», носят умышленный характер, направлены на получение незаконной прибыли.

Факт незаконного размещения товарного знака, подтверждается сделанной заявителем копией страницы с сайта ООО «НПП «Электропривод» <http://elprivod.ru>.

ЗАО «Прогресс, зао» письмом от 07.09.2017 № 18-07/144 (вх. Чувашского УФАС России № 04-05/6224 от 07.09.2017) дополнительно указало, что ООО «НПП «ЭЛЕКТРОПРИВОД» участвует в конкурсах на поставку шкафов Круза П, что подтверждается протоколом № 170526/0668/227/2 заседания головной закупочной комиссии по рассмотрению заявок на отборочной стадии и подведению итогов

открытого одноэтапного запроса предложений в электронной форме без квалифицированного отбора на право заключения договора на поставку шкафов КРУЗА П для объекта КП ТРО КуАЭС организации АО «НИКИМТ-Атомстрой» от 20 июня 2017 года, письмом от АО «НИКИМТ-Атомстрой» исх. № 39-140/2928 от 23 июня 2017 года о проведении предварительных переговоров, письмом – ответом ООО «НПП «ЭЛЕКТРОПРИВОД» исх. № 3014 от 26 июня 2017 года о стоимости поставки шкафов КРУЗА П.

Заявителем предоставлено приложение к письму:

- копия протокола № 170526/0668/227/2 о заседании головной закупочной комиссии по рассмотрению заявок на отборочной стадии и подведению итогов открытого одноэтапного запроса предложений в электронной форме без квалификационного отбора на право заключения договора на поставку шкафов КРУЗА П для объекта КП ТРО КуАЭС организации АО «НИКИМТ – Атомстрой» от 20 июня 2017 года.

- копия письма от АО «НИКИМТ – Атомстрой», исх. № 39-140/2928 от 23 июня 2017 года о проведении предварительных переговоров.

- копия письма – ответа ООО «НПП «ЭЛЕКТРОПРИВОД» исх. № 3014 от 26 июня 2017 года о стоимости поставки шкафов КРУЗА П.

Приказом Чувашского УФАС России от 17.10.2017 № 181 возбуждено дело № 17/04-АМЗ-2017 по признакам нарушения части 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006г. N 135-ФЗ "О защите конкуренции" незаконное использование обозначения КРУЗА, сходного до степени смешения с товарным знаком «КРУЗА» (свидетельство № 400222) права на который принадлежат ЗАО «Прогресс, зао», на документации, связанной с введением этих товаров в гражданский оборот.

Определением Чувашского УФАС России от 18.10.2017 № 04-05/7745 дело № 17/04-АМЗ-2017 было назначено к рассмотрению на 03.11.2017 года в 09 часов 30 минут.

К рассмотрению дела № 17/04-АМЗ-2017 определением Чувашского УФАС России от 18.10.2017 № 04-05/7745 в качестве ответчика по делу привлечено ООО «НПП «ЭЛЕКТРОПРИВОД» (ИНН 2130138268, 428005, Чувашская Республика, г. Чебоксары, ул. Ломоносова, д. 2, литер ЕЗ), в качестве заявителя ЗАО «Прогресс, зао» (ИНН 5037050590, 142280, Московская область, г. Протвино, ул. Железнодорожная, д. 3).

Письмами от 21.11.2017 № 18-01/16 (вх. № 04-05/7798 от 22.11.2017), от 09.01.2018 № 18-07/160 (вх. № 04-05/72 от 09.01.2018), от 09.02.2018 № 18-07/34 (вх. № 04-05/844 от 09.02.2018), от 14.02.2018 № 18-07/38 (вх. № 04-05/1018 от 15.02.2018), от 14.03.2018 № 18-07/40 (вх. № 04-05/1083 от 16.02.2018) ЗАО «Прогресс, зао», представило пояснение по делу № 17/04-АМЗ-2017, согласно которым ЗАО «Прогресс, зао», сообщил следующую информацию:

ЗАО «Прогресс, зао» обладателем исключительного права на товарный знак «КРУЗА» по свидетельству на товарный знак от 04.02.2010 № 400222.

Правообладатель – ЗАО «Прогресс, зао» 10 мая 2011 года заключил с дочерней компанией (Открытым акционерным обществом «Протвинский Опытный завод «Прогресс»), лицензионный договор № 18-04/11 о предоставлении права использования товарного знака «КРУЗА», зарегистрированный в Федеральной службе по интеллектуальной собственности 07 июля 2011 года за № РД0083736.

ЗАО «Прогресс, зао» не имеет других товаров и услуг, которые могут быть предложены на рынке.

Основной деятельностью АО «Протвинский Опытный завод «Прогресс» (АО «Прогресс») является производство низковольтных комплектных устройств (НКУ) для объектов атомной и тепловой электрогенерации Российской Федерации по предоставленным ЗАО «Прогресс, зао» лицензиям.

НКУ, изготавливаемые АО «Прогресс», представляют собой металлическую оболочку шкафного или ящичного типа, обеспечивающую требуемую степень защиты от климатических и механических внешних воздействующих факторов устанавливаемой в ней электротехнической аппаратуры, выполняющей заданные функции по распределению электрической энергии, сигнализации состояния и управлению электродвигателями механизмов и электроприводами запорной и регулирующей арматуры.

Номенклатура и основные качественные характеристики продукции /услуг АО «Прогресс» в разрезе основных групп/видов приведены в прилагаемом Обзорном каталоге.

Территория реализации за отчетный период охватывает всю Россию, а также ближнее зарубежье (Казахстан, Таджикистан).

Рынком сбыта НКУ для АО «Прогресс» являются объекты атомной и

тепловой электрогенерации, гидроэнергетики, электросетевых подстанций свыше 110 кВ, промышленных предприятий с высокой энергоемкостью производства, нефтехимическая и металлургическая промышленность.

Условия, способы реализации продукции, особенности в системе распространения и сбыта заключаются в том, что АО «Прогресс» участвует в конкурсных процедурах на торговых площадках, конкурируя с другими участниками рынка, либо получает запросы на представление технико-коммерческих предложений и по результатам конкурсов и переговоров, заключает договора поставки.

Покупатели продукции за запрашиваемый период перечислены в прилагаемом перечне покупателей.

Всего из числа российских компаний, имеющих сопоставимый с АО «Прогресс», объем выпуска НКУ, потенциальными конкурентами АО «Прогресс» являются более двадцати компаний, в том числе ООО «НПП «ЭЛЕКТРОПРИВОД».

09 февраля 2018 в адрес Чувашского УФАС России поступили документы и сведения ЗАО «Прогресс, зао» (вх. Чувашского УФАС России № 04-05/844 от 09.02.2018) о группе лиц ЗАО «Прогресс, зао», в соответствии с положениями статьи 9 Закона о защите конкуренции, с приложением подтверждающих документов, а также уточненная информация ЗАО «Прогресс, зао» (вх. Чувашского УФАС России № 04-05/1083 от 16.02.2018), запрошенная Чувашским УФАС России, письмом исх. № 04-05/879 от 12.02.2018.

Письмом от 14.03.2018 ЗАО «Прогресс, зао» (вх. Чувашского УФАС России № 04-05/1659 от 14.03.2018) представило пояснение по делу № 17/04-АМЗ-2017 о нарушении антимонопольного законодательства, согласно которым ЗАО «Прогресс, зао» (АО «Прогресс») далее Правообладатель 13 марта 2018 года, сообщил следующую информацию:

- правообладатель не понес прямых убытков, связанных с незаконным использованием ООО «НПП «ЭЛЕКТРОПРИВОД» товарного знака «КРУЗА», но тем не менее применение товарного знака «КРУЗА» другими производителями без разрешения Правообладателя приносит потенциальный вред деловой репутации владельцу данного товарного знака.

- действия ООО «НПП «ЭЛЕКТРОПРИВОД» противоречат п.п. 2 и 3 ст. 1484 ГК РФ, п. 2 ст. 14.33 Кодекса об административных правонарушениях Российской Федерации, ст. 14.4 Федерального закона № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в части применения товарного знака без разрешения Правообладателя, что является нарушением его исключительных прав.

Правообладатель не преследует цели получения возмещения убытков от ООО «НПП «ЭЛЕКТРОПРИВОД», целью заявителя является защита лица компании от недобросовестных производителей, пытающихся на узнаваемости чужого торгового бренда извлечь для себя прибыль и нанести вред деловой репутации ЗАО «Прогресс, зао» (АО «Прогресс»).

Письмом от 02.04.2018 ЗАО «Прогресс, зао» (вх. Чувашского УФАС России № 04-05/2084 от 02.04.2018) представило пояснение по делу № 17/04-АМЗ-2017 о нарушении антимонопольного законодательства, согласно которым ЗАО «Прогресс, зао» (АО «Прогресс») далее Правообладатель 27 марта 2018 года, сообщил следующую информацию:

Суть жалобы заключается не в том, чтобы доказать получение ООО «НПП «ЭЛЕКТРОПРИВОД» преимущества, занятия более выгодного, доминирующего положения на соответствующем рынке по отношению к Правообладателю, а в привлечении ООО «НПП «ЭЛЕКТРОПРИВОД» за нарушение исключительного права Правообладателя на товарный знак «КРУЗА». Согласно п. 3 ст. 1484 Гражданского кодекса Российской Федерации, 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.

Любые поставки другими производителями своего оборудования, в том числе и ООО «НПП «ЭЛЕКТРОПРИВОД» под товарным знаком «КРУЗА», в первую очередь вводят в заблуждение заказчиков, у которых товарный знак «КРУЗА» ассоциируется с Правообладателем, а соответственно в случае отказа оборудования, его не поставки или срыва сроков изготовления другими производителями наносят вред репутации Правообладателя.

03.11.2017 на заседание Комиссии ООО «НПП «ЭЛЕКТРОПРИВОД», представило пояснение на определение Чувашского УФАС России от 18.10.2017 № 04-05/7745, в котором сообщило, что в соответствии с закупочной документацией Организатор торгов на основании договора оферты, расположенном на Торговой площадке Фабрикант, представил договор, в котором сам прямо указывает наименование КРУЗА П. При выставлении договора Организатор торгов вынуждает Участников соглашаться с договором, предоставленным на площадке. В случае изменения договора после признания победившим участника со стороны Заказчика данные изменения будут рассматриваться как уклонение от подписания договора. Данное противоречие вынуждает делать безальтернативное предложение. Ввиду данного обстоятельства в настоящее время принимают участие в разработке дополнительного соглашения к договору.

На заседании Комиссии ООО «НПП «Электропривод» пояснило, что сайт, расположенный в сети Интернет, по адресу elprivod.ru, не принадлежит ООО «НПП «ЭЛЕКТРОПРИВОД». Согласно данным RIPN-NET сайт elprivod.ru принадлежит ООО «Атал-Информ». По предоставленным обществу данным, договор аренды доменного имени заключен между ООО «Атал-Информ» (ИНН 2128046154) и ООО «НПП «Электропривод» (ИНН 2129061170). ООО «НПП «ЭЛЕКТРОПРИВОД» имеет отличный юридический адрес от указанного на сайте 428038, г. Чебоксары, ул. Ломоносова, д. 2, лит. ЕЗ. На сайте elprivod.ru указаны не реквизиты ООО «НПП «ЭЛЕКТРОПРИВОД» (ИНН 2130138268) (вкладка «О компании»), а реквизиты ООО «НПП «Электропривод» (ИНН 2129061170).

ООО «НПП «ЭЛЕКТРОПРИВОД» не производило и не реализовывало за период деятельности КРУЗА П.

Ответчик не смог пояснить, что означает цифровой код 01BFA11GB101-1, 01BFA11GB101-2, 01BFA11GB101-3, 01BFA11GB101-4, 01BFA11GB102-1, 01BFA11GB102-2, используемый Заказчиком при обозначении Шкафов КРУЗА П. Расчет стоимости поставки шкафов ООО «НПП «ЭЛЕКТРОПРИВОД» производился по однолинейной схеме электрической технического задания Заказчика, согласно технических характеристик.

В соответствии с закупочной документацией на поставку шкафов КРУЗА П для объекта КП ТРО КуАЭС организации АО «НИКИМТ-Атомстрой» от 20.06.2017 возможна поставка аналогичного

оборудования, но в договоре оферты должна быть прописана непосредственно поставка только шкафов КРУЗА П. Данное противоречие вынуждает делать безальтернативное предложение.

Ответчик пояснил, что срок окончания исполнения договора № 31/2017 от 04.07.2017 на поставку шкафов КРУЗА П – 02.10.2017. На сегодняшний день поставка товара – шкафов КРУЗА П Ответчиком в адрес Заказчика не произведена, в связи с поступившими претензиями. Между сторонами по договору ведется работа по согласованию переименования предмета закупки. Заказчику АО «НИКИМТ-Атомстрой» будет реализована следующая продукция - Комплектно Распределительное Устройство для управления Задвижками и Аппаратурой, что не запрещено закупочной документацией.

Согласно информации, предоставленной Ответчиком на заседании Комиссии, письма Заказчика АО «НИКИМТ-Атомстрой» в адрес ООО «НПП «Электропривод» от 03.11.2017 № 39-140/5326, между сторонами по договору ведется работа по подписанию дополнительного соглашения к договору от 04.07.2017 № 31/2017, в связи с чем, Заказчиком в срок до 15.11.2017 будет направлено подписанное со стороны АО «НИКИМТ-Атомстрой» дополнительное соглашение на поставку оборудования: Шкаф (01BFA11GB102-1) типа КРУЗ – 1 шт., Шкаф (01BFA11GB102-2) типа КРУЗ – 1 шт., Шкаф (01BFA11GB101-1) типа КРУЗ – 1 шт., Шкаф (01BFA11GB101-2) типа КРУЗ – 1 шт., Шкаф (01BFA11GB101-3) типа КРУЗ – 1 шт., Шкаф (01BFA11GB101-4) типа КРУЗ – 1 шт., со сроком отгрузки до 10.11.2017.

На заседаниях Комиссии ООО «НПП «ЭЛЕКТРОПРИВОД» также пояснил, что предоставило сведения (вх. Чувашского УФАС России № 04-05/788 от 08.02.2018), согласно определениям Комиссии Чувашского УФАС России от 26.01.2018 № 04-05/500, а также уточненную информацию по перечню продукции производимой и реализуемой ООО «НПП «ЭЛЕКТРОПРИВОД» и являющейся аналогом продукции, производимой и реализуемой ЗАО «Прогресс, зао», уточненный список покупателей продукции, с указанием адреса местонахождения (вх. Чувашского УФАС России № 04-05/1098 от 19.02.2018).

Изучив представленные документы, заслушав пояснения лиц, участвующих в рассмотрении дела, Комиссия приходит к следующему.

Комиссией Чувашского УФАС России установлено следующее, 26 мая 2017 года в информационно-коммуникационной сети «Интернет», на официальном сайте о размещении заказов на закупку товаров, работ и услуг для нужд Госкорпорации «Росатом» <http://zakupki.rosatom.ru/>, закупка № 170526/0668/227, на ЭТП межотраслевой системы «Фабрикант» www.fabrikant.ru закупка № 2339227, на официальном сайте РФ для размещения информации о размещении заказов <http://zakupki.gov.ru/> закупка № 31705159554, было опубликовано извещение о проведении открытого запроса предложений в электронной форме без квалификационного отбора на право заключения договора на поставку шкафов КРЗА П для объекта КП ТРО КуАЭС (далее – Закупка), с начальной (максимальной) ценой договора с учетом НДС 6 144 000 рублей, включая документацию о закупке.

Согласно протоколу от 20.06.2017 № 170526/0668/227/2 заседания головной закупочной комиссии по рассмотрению заявок на отборочной стадии и подведению итогов открытого одноэтапного запроса предложений в электронной форме без квалификационного отбора на право заключения договора на поставку шкафов КРУЗА П для объекта КП ТРО КуАЭС, протоколу открытия доступа к заявкам на участие в открытом запросе предложений от 13.06.2017 № 170526/0668/227/1 на ЭТП межотраслевой системы «Фабрикант» была подана 1 (одна) заявка на участие в открытом запросе предложений – ООО «НПП «ЭЛЕКТРОПРИВОД» (№ заявки 2339227-1-1), с ценой заявки 5 713 919,98 рублей.

По результатам рассмотрения заявок на участие в открытом запросе предложений на отборочной стадии головной закупочной комиссии было принято решение о допуске к дальнейшему участию в запросе предложений участника ООО «НПП «ЭЛЕКТРОПРИВОД» (ИНН 2130138268), отвечающего требованиям документации по запросу предложений.

В связи с тем, что по результатам рассмотрения заявок принято решение о допуске только одного участника открытого запроса предложений и поданная им заявка была признана соответствующей условиям открытого запроса предложений, на основании п.4 статьи 6.4 ЕОСЗ Заказчик АО «НИКИМТ-Атомстрой», по результатам преддоговорных переговоров с ООО «НПП «ЭЛЕКТРОПРИВОД» по снижению цены, без изменения иных условий документации и заявки, принял решение о заключении договора с единственным участником открытого запроса предложений ООО «НПП «ЭЛЕКТРОПРИВОД»

(ИНН 2130138268).

В соответствии с поступившей в адрес Чувашского УФАС России информации АО «НИКИМТ-Атомстрой» (вх. № 04-05/7226 от 25.10.2017) по закупке «Поставка шкафов КРУЗА П для объекта КП ТРО КуАЭС № 31705159554, установлено, что между АО «НИКИМТ-Атомстрой» и ООО «НПП «ЭЛЕКТРОПРИВОД», на основании протокола головной закупочной комиссии от 20.06.2017 № 170531/0668/227/2 во исполнение договора № 900-00/11 от 29.12.2011 «Создание «под ключ» комплекса переработки ТРО Курской АЭС», заключенного между АО «Концерн Росэнергоатом» и покупателем, заключен договор № 31/2017 от 04.07.2017 на поставку следующего оборудования: Шкаф КРУЗА П 01BFA11GB102-1 – 1 шт., Шкаф КРУЗА П 01BFA11GB102-2 – 1 шт., Шкаф КРУЗА П 01BFA11GB101-1 – 1 шт., Шкаф КРУЗА П 01BFA11GB101-2 – 1 шт., Шкаф КРУЗА П 01BFA11GB101-3 – 1 шт., Шкаф КРУЗА П 01BFA11GB101-4 – 1 шт., на сумму 5 683 919 рублей, со сроком поставки товара 90 (девяносто) календарных дней с даты подписания договора.

Ответчик по делу не смог пояснить, что означает цифровой код 01BFA11GB101-1, 01BFA11GB101-2, 01BFA11GB101-3, 01BFA11GB101-4, 01BFA11GB102-1, 01BFA11GB102-2, используемый Заказчиком при обозначении Шкафов КРУЗА П. Расчет стоимости поставки шкафов ответчиком производился по однолинейной схеме электрической технической задания Заказчика, согласно технических характеристик.

На запрос Чувашского УФАС России от 13.11.2017 № 04-05/8428 по закупке № 170526/0668/227, АО «НИКИМТ-Атомстрой» направило информацию, что возможность поставки аналогичного оборудования была предусмотрена закупочной документацией на поставку шкафов КРУЗА П для объекта КП ТРО филиала АО «Концерн Росэнергоатом» «Курская атомная станция» и, что цифровые коды 01BFA11GB102-1, 01BFA11GB102-2, 01BFA11GB101-1, 01BFA11GB101-2, 01BFA11GB101-3, 01BFA11GB101-4 используются на основании системы кодирования «Kraftwerk-Kennzeichtn-System (KKS) 5 Edition 2003», находящейся в открытом доступе.

Комиссией Чувашского УФАС России установлено, что в ходе рассмотрения настоящего дела между сторонами по договору велась работа по подписанию дополнительного соглашения к договору от 04.07.2017 № 31/2017, в связи с чем, Заказчиком было направлено подписанное со стороны АО «НИКИМТ-Атомстрой»

дополнительное соглашение на поставку оборудования: Шкаф (01BFA11GB102-1) типа КРУЗ – 1 шт., Шкаф (01BFA11GB102-2) типа КРУЗ – 1 шт., Шкаф (01BFA11GB101-1) типа КРУЗ – 1 шт., Шкаф (01BFA11GB101-2) типа КРУЗ – 1 шт., Шкаф (01BFA11GB101-3) типа КРУЗ – 1 шт., Шкаф (01BFA11GB101-4) типа КРУЗ – 1 шт., со сроком отгрузки до 10.11.2017, что подтверждается письмом от 03.11.2017 № 39-140/5326 АО «НИКИМТ-Атомстрой» в адрес ООО «НПП «Электропривод».

По информации с официального сайта Единой информационной системы в сфере закупок в сети «Интернет», для размещения информации о размещении заказов <http://zakupki.gov.ru/>, по закупке № 31705159554, Комиссией Чувашского УФАС России, установлено, что между АО «НИКИМТ-Атомстрой» и ООО «НПП «ЭЛЕКТРОПРИВОД», заключено дополнительное соглашение № 1 к договору № 31/2017 от 04.07.2017 (дата размещения соглашения Заказчиком 22.11.2017), в соответствии с которым Заказчику АО «НИКИМТ-Атомстрой» будет реализована следующая продукция - Шкаф (01BFA11GB102-1) типа КРУЗ – 1 шт., Шкаф (01BFA11GB102-2) типа КРУЗ – 1 шт., Шкаф (01BFA11GB101-1) типа КРУЗ – 1 шт., Шкаф (01BFA11GB101-2) типа КРУЗ – 1 шт., Шкаф (01BFA11GB101-3) типа КРУЗ – 1 шт., Шкаф (01BFA11GB101-4) типа КРУЗ – 1 шт., без изменения цены договора, что не запрещено закупочной документацией.

По определению Комиссии Чувашского УФАС России от 23.03.2018 № 04-05/1947 ООО «НПП «ЭЛЕКТРОПРИВОД», письмом от 04.04.2018 № 8619, предоставило товарную накладную от 16.03.2018, об отгрузке 23.03.2018, в адрес АО «НИКИМТ-Атомстрой» оборудования, согласно спецификации, приложение № 1 к дополнительному соглашению № 1, к договору № 31/2017 от 04.07.2017.

Согласно сведениям ФГБУ «Федеральный институт промышленной собственности» (ФИПС) (вх. № 04-05/7949 от 29.11.2017) ЗАО «Прогресс, зао» является правообладателем товарного знака по свидетельству Российской Федерации № 400222.

Факт существования исключительного права ЗАО «Прогресс, зао» на товарный знак КРУЗА подтверждается свидетельством на товарный знак № 400222, выданным Федеральной службой по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам Закрытому акционерному обществу «Прогресс, зао», 142280, Московская область, г. Протвино, ул. Железнодорожная, 3 и зарегистрирован для индивидуализации товаров «соединения электрические; установки

электрические для дистанционного управления производственными процессами (на промышленных предприятиях); щиты коммутационные; щиты распределительные электрические» 09 класса Международной классификации товаров и услуг (МКТУ).

Как следует из свидетельства на товарный (знак обслуживания) N 400222 «КРУЗА», лицом, предоставляющим право использования данного товарного знака, является Открытое акционерное общество «Протвинский Опытный завод «Прогресс», согласно заключенного с заявителем лицензионным договором № 18-04/11 от 10.05.2011, в соответствии с решениями совета директоров ОАО «Прогресс» от 10.11.2010 года и общего собрания акционеров ЗАО «Прогресс, зао» от 20.11.2010 года об определении цен и одобрении сделок.

Согласно п. 2.1. Лицензионного договора № 18-04/11 от 10.05.2011г. (далее – Договор), ЗАО «Прогресс, зао» (Лицензиар) предоставляет ОАО «Прогресс» (Лицензиату) на срок действия настоящего договора за уплачиваемое Лицензиатом вознаграждение право использования на территории товарного знака для обозначения продукции по лицензии с сохранением за Лицензиаром права выдачи лицензии другим лицам (простую (неисключительную) лицензию).

Согласно п. 2.2. Договора, Лицензиат получает право использовать товарный знак для индивидуализации Продукции по лицензии, в частности путем размещения товарного знака на продукции, в том числе на этикетках, табличках, упаковках, на сопроводительной, деловой, технической, нормативной документации, в предложениях о продаже продукции, а также в рекламных, просветительских и информационных материалах, в печатных изданиях, в сети Интернет.

Согласно п. 10.1. Договора, настоящий договор заключен на срок действия Свидетельства на товарный знак.

Согласно Приложению, к свидетельству на товарный знак (знак обслуживания) №400222 «Регистрация лицензионного договора», вышеуказанный договор зарегистрирован Роспатентом 07.07.2011 года № РД0083736.

Согласно свидетельству на товарный знак (знак обслуживания) № 400222 срок действия регистрации истекает 10.10.2018 года.

Согласно пункту 14 части 1 статьи 1225 ГК РФ результатами интеллектуальной деятельности и приравненными к ним средствами

индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, которым предоставляется правовая охрана (интеллектуальной собственностью), являются товарные знаки и знаки обслуживания.

В соответствии с частью 1 статьи 1477 ГК РФ товарный знак – обозначение, служащее для индивидуализации товаров юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, исключительное право, на которое удостоверяется свидетельством на товарный знак.

В [статье 1479](#) ГК РФ установлено, что 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.

В силу части 1 статьи 1484 ГК РФ лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака в соответствии со [статьей 1229](#) настоящего Кодекса любым не противоречащим закону способом (исключительное право на товарный знак), в том числе способами, указанными в пункте 2 настоящей [статьи](#). Правообладатель может распоряжаться исключительным правом 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 возникнет вероятность смешения (ч. 3 ст. 1484 ГК РФ).

Согласно подпункту 1 пункта 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

возвращаются 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.

Вместе с тем не любое использование товарного знака учитывается в целях применения положений статьи 1486 ГК РФ, а лишь совершение действий, предусмотренных пунктом 2 статьи 1484 ГК РФ, непосредственно связанных с введением товара в гражданский оборот.

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

Товары, этикетки, упаковки товаров, на которых незаконно размещены товарный знак или сходное с ним до степени смешения обозначение, являются контрафактными. Правообладатель вправе требовать изъятия из оборота и уничтожения за счет нарушителя контрафактных товаров, этикеток, упаковок товаров, на которых размещены незаконно используемый товарный знак или сходное с ним до степени смешения обозначение. В тех случаях, когда введение таких товаров в оборот необходимо в общественных интересах, правообладатель вправе требовать удаления за счет нарушителя с контрафактных товаров, этикеток, упаковок товаров незаконно используемого товарного знака или сходного с ним до степени смешения обозначения. Лицо, нарушившее исключительное право на товарный знак при выполнении работ или оказании услуг, обязано удалить товарный знак или сходное с ним до степени смешения обозначение с материалов, которыми сопровождается выполнение таких работ или оказание услуг, в том числе с

документации, рекламы, вывесок ([статья 1515](#) ГК РФ).

Изготовление товара с нанесение на него товарного знака является использованием товарного знака в смысле положений статьи 1484 ГК РФ.

Заявителем не представлены доказательства производства и реализации товаров ООО «НПП «ЭЛЕКТРОПРИВОД», маркированных товарным знаком «КРУЗА» и доведение их до потребителя.

По данным бухгалтерского учета ООО «НПП «ЭЛЕКТРОПРИВОД», анализа информации оборотно-сальдовых ведомостей, предоставленных ответчиком, по счетам 41 «Товары» и 43 «Готовая продукция» за 2016 год, 9 месяцев 2017 года, товары с обозначением «КРУЗА», за указанный период, Ответчиком не производились и не реализовались.

По представленной в адрес Чувашского УФАС России информации, деятельностью по производству и реализации продукции с использованием товарного знака «КРУЗА» по свидетельству на товарный знак от 04.02.2010 № 400222, осуществляет дочерняя компания ЗАО «Прогресс, зао» - АО «Протвинский Опытный завод «Прогресс» (Лицензионный договор от 10.05.2011 № 18-04/11 о предоставлении права использования товарного знака «КРУЗА»).

АО «Протвинский Опытный завод «Прогресс» действует в организационно-правовой форме «Акционерное общество» является в соответствии со статьей 50 ГК РФ коммерческой организацией, зарегистрировано в качестве юридического лица 13.04.1993 (дата регистрации до 01.07.2002), ОГРН 1025004858603 (дата присвоения ОГРН 10.11.2002), ИНН 5037004040, КПП503701001, следовательно, является хозяйствующим субъектом.

Согласно сведениям из ЕГРЮЛ основным видом деятельности АО «Протвинский Опытный завод «Прогресс» является производство электрической распределительной и регулирующей аппаратуры (27.12); дополнительными видами деятельности являются: производство прочих готовых металлических изделий, не включенных в другие группировки (25.99); монтаж промышленных машин и оборудования (33.20), распределение электроэнергии (35.13); распределение пара и горячей воды (тепловой энергии) (35.30.3); Распределение воды для питьевых и промышленных нужд (36.00.2); торговля оптовая производственным электротехническим оборудованием, машинами, аппаратурой и материалами (46.69.5);

торговля розничная вне магазинов, палаток, рынков (47.9); деятельность прочего сухопутного пассажирского транспорта (49.3); деятельность автомобильного грузового транспорта и услуги по перевозкам (49.4); деятельность по предоставлению услуг телефонной связи (61.10.1); аренда и управление собственным или арендованным недвижимым имуществом (68.20); деятельность в области права (69.10); деятельность по оказанию услуг в области бухгалтерского учета (69.20.2); консультирование по вопросам коммерческой деятельности и управления (70.22); разработка проектов промышленных процессов и производств, относящихся к электротехнике, электронной технике, горному делу, химической технологии, машиностроению, а также в области промышленного строительства, системотехники и техники безопасности (71.12.12); деятельность в области медицины прочая, не включенная в другие группировки (86.90.9); предоставление прочих персональных услуг, не включенных в другие группировки (96.09).

В соответствии со [статьей 9](#) Закона о защите конкуренции группой лиц признается совокупность физических лиц и (или) юридических лиц, соответствующих одному или нескольким признакам из следующих признаков:

[1\)](#) хозяйственное общество (товарищество, хозяйственное партнерство) и физическое лицо или юридическое лицо, если такое физическое лицо или такое юридическое лицо имеет в силу своего участия в этом хозяйственном обществе (товариществе, хозяйственном партнерстве) либо в соответствии с полномочиями, полученными, в том числе на основании письменного соглашения, от других лиц, более чем пятьдесят процентов общего количества голосов, приходящихся на голосующие акции (доли) в уставном (складочном) капитале этого хозяйственного общества (товарищества, хозяйственного партнерства);

[2\)](#) хозяйственное общество (товарищество, хозяйственное партнерство) и физическое лицо или юридическое лицо, если такое физическое лицо или такое юридическое лицо осуществляет функции единоличного исполнительного органа этого хозяйственного общества (товарищества, хозяйственного партнерства);

[3\)](#) хозяйственное общество (товарищество, хозяйственное партнерство) и физическое лицо или юридическое лицо, если такое физическое лицо или такое юридическое лицо на основании учредительных документов этого хозяйственного общества

(товарищества, хозяйственного партнерства) или заключенного с этим хозяйственным обществом (товариществом, хозяйственным партнерством) договора вправе давать этому хозяйственному обществу (товариществу, хозяйственному партнерству) обязательные для исполнения указания;

[4\)](#) хозяйственное общество (товарищество, хозяйственное партнерство), в котором более чем пятьдесят процентов количественного состава коллегиального исполнительного органа и (или) совета директоров (наблюдательного совета, совета фонда) составляют одни и те же физические лица;

[5\)](#) хозяйственное общество (хозяйственное партнерство) и физическое лицо или юридическое лицо, если по предложению такого физического лица или такого юридического лица назначен или избран единоличный исполнительный орган этого хозяйственного общества (хозяйственного партнерства);

[6\)](#) хозяйственное общество и физическое лицо или юридическое лицо, если по предложению такого физического лица или такого юридического лица избрано более чем пятьдесят процентов количественного состава коллегиального исполнительного органа либо совета директоров (наблюдательного совета) этого хозяйственного общества;

[7\)](#) физическое лицо, его супруг, родители (в том числе усыновители), дети (в том числе усыновленные), полнородные и неполнородные братья и сестры;

[8\)](#) лица, каждое из которых по какому-либо из указанных в [пунктах 1 - 7 настоящей части](#) признаку входит в группу с одним и тем же лицом, а также другие лица, входящие с любым из таких лиц в группу по какому-либо из указанных в [пунктах 1 - 7 настоящей части](#) признаку;

[9\)](#) хозяйственное общество (товарищество, хозяйственное партнерство), физические лица и (или) юридические лица, которые по какому-либо из указанных в [пунктах 1 - 8 настоящей части](#) признаков входят в группу лиц, если такие лица в силу своего совместного участия в этом хозяйственном обществе (товариществе, хозяйственном партнерстве) или в соответствии с полномочиями, полученными от других лиц, имеют более чем пятьдесят процентов общего количества голосов, приходящихся на голосующие акции (доли) в уставном (складочном) капитале этого хозяйственного общества (товарищества, хозяйственного партнерства).

Согласно Уставу ЗАО «Прогресс, зао», изменение № 7 (протокол внеочередного общего собрания акционеров № 3 от 10.12.2011), Чувашским УФАС России установлено, что Общество имеет дочернее общество – «Открытое акционерное общество «Протвинский Опытный завод «Прогресс». Общество имеет право давать обязательные указания АО «Протвинский Опытный завод «Прогресс» (п. 1.10 изменения № 7 к Уставу).

Следовательно, ЗАО «Прогресс, зао» и АО «Протвинский Опытный завод «Прогресс» образуют группу лиц: по коду основания «3» (пункт 5 примечания к приказу ФАС № 293 от 20.11.2006), поскольку на основании Устава ЗАО «Прогресс, зао» вправе давать АО «Протвинский Опытный завод «Прогресс» обязательные для исполнения указания и является дочерним обществом ЗАО «Прогресс, зао», что соответствует признаку «группа лиц», указанному в пункте 3 части 1 статьи 9 Закона о защите конкуренции.

По информации Центрального филиала АО «Новый регистратор» из реестра владельцев именных ценных бумаг АО «Протвинский Опытный завод «Прогресс» по состоянию на 10.01.2017, 03.10.2017, 08.11.2017, 10.01.2018, установлено, что ЗАО «Прогресс, зао» имеет 100% (100% акций) доли в уставном капитале АО «Протвинский Опытный завод «Прогресс».

Следовательно, ЗАО «Прогресс, зао» и АО «Протвинский Опытный завод «Прогресс» образуют группу лиц: по коду основания «1» (пункт 5 примечания к приказу ФАС № 293 от 20.11.2006), поскольку ЗАО «Прогресс, зао» имеет 100% (100% акций) доли в уставном капитале АО «Протвинский Опытный завод «Прогресс» (более чем пятьдесят процентов общего количества голосов, приходящихся на голосующие акции (доли) в уставном (складочном) капитале), что соответствует признаку «группа лиц», указанному в пункте 1 части 1 статьи 9 Закона о защите конкуренции.

Решением годового общего собрания акционеров ЗАО «Прогресс, зао» от 19.05.2016 (выписка из протокола № 1 годового общего собрания акционеров), МАКАРОВА ОЛЕГА ФЕДОРОВИЧА, генеральный директор АО «Протвинский Опытный завод «Прогресс», избран в состав наблюдательного совета ЗАО «Прогресс, зао».

По предложениям МАКАРОВА ОЛЕГА ФЕДОРОВИЧА от 23.01.2017, в повестку дня годового общего собрания акционеров и выдвижении кандидатов в органы управления и контроля ЗАО «Прогресс, зао», было предложено 5 (пять) кандидатов в наблюдательный совет ЗАО

«Прогресс, зао» и избрано Общим собранием акционеров ЗАО «Прогресс, зао» от 20.04.2017 – 4 (четыре) члена наблюдательного совета общества.

Следовательно, ЗАО «Прогресс, зао» и АО «Протвинский Опытный завод «Прогресс» образуют группу лиц: по коду основания «б» (пункт 5 примечания к приказу ФАС № 293 от 20.11.2006), поскольку по предложениям МАКАРОВА ОЛЕГА ФЕДОРОВИЧА, генерального директора АО «Протвинский Опытный завод «Прогресс» было избрано 4 (члена) в наблюдательный совет из 5 (пяти) предложенных (более чем пятьдесят процентов наблюдательного совета), что соответствует признаку «группа лиц», указанному в пункте 6 части 1 статьи 9 Закона о защите конкуренции.

Из вышеуказанного следует, что ЗАО «Прогресс, зао» и АО «Протвинский Опытный завод «Прогресс» входят в одну группу лиц, установленных пунктами 1, 3, 6 статьи 9 Закона о защите конкуренции, и при рассмотрении настоящего дела рассматривается как единый хозяйствующий субъект.

Установленные антимонопольным законодательством запреты на действия (бездействие) на товарном рынке хозяйствующего субъекта распространяются на действия (бездействие) группы лиц, если федеральным законом не установлено иное.

Согласно сведениям регистратора доменных имен, Регистратор R01 (вх. № 04-05/6464), администратором домена второго уровня eIprivod.ru является юридическое лицо ООО «Атал-Информ». Данные администратора домена: ИНН 2128046154, КПП 212901001, юридический адрес: 428000, г. Чебоксары, ул. К. Воробьевых, д. 10, почтовый адрес: 428034, г. Чебоксары, ул. Университетская, д. 30, кв. 52, e-mail: santimento@yandex.ru.

Согласно предоставленному ООО «Атал-Информ» договору аренды доменного имени б/н от 18.01.2015, Арендодатель в лице ООО «Атал-Информ» предоставляет Арендатору ООО «НПП «Электропривод», ИНН 2129061170, 428034, г. Чебоксары, Ядринское ш. д. 3, оф. 408, во владение и пользование доменное имя eIprivod.ru, сроком до 31.12.2017.

Согласно выписке, из ЕГРЮЛ директором ООО «НПП «Электропривод», ИНН 2129061170, выступает ФОМИН СЕРГЕЙ НИКОЛАЕВИЧ (дисквалифицирован с 25.07.2017 по 24.01.2018). Сведения о долях в уставном капитале ООО, принадлежащих

обществу – 91%. Также, учредителем выступает ОБЩЕСТВО С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ "СТАНДАРТ", 420081 Татарстан Респ., г. Казань, ул. Патриса Лумумбы, 62а – 9% уставного капитала.

Бывшим руководителем ООО «НПП «Электропривод» (ИНН 2129061170) является Филиппов Роман Анатольевич (период с 03.04.2006 по 22.06.2016).

Установлено, что по сведениям из ЕГРЮЛ, Филиппов Роман Анатольевич, ИНН 212911161537 является руководителем двух организаций - ООО «Атал-Информ», ИНН 2128046154 и ООО «НПП «ЭЛЕКТРОПРИВОД», ИНН 2130138268.

Таким образом, Комиссия пришла к выводу, что на момент заключения договора аренды доменного имени б/н от 18.01.2015 ООО «НПП «Электропривод», ИНН 2129061170, образовывало одну группу лиц с ООО «Атал-Информ» и ООО «НПП «ЭЛЕКТРОПРИВОД», ИНН 2130138268, под руководством Филиппова Романа Анатольевича, в соответствии с положениями статьи 9 Закона о защите конкуренции, а также являлись подконтрольными лицами указанных хозяйствующих субъектов.

Комиссия считает, доказанным факт, что ООО «Атал-Информ» являясь администратором домена elprivod.ru, под руководством Филиппова Романа Анатольевича, может осуществлять администрирование домена – определение порядка использования домена, а также распространять информацию о деятельности ООО «НПП «ЭЛЕКТРОПРИВОД», незаконно использовать обозначение, сходное с товарным знаком «КРУЗА», принадлежащим ЗАО «Прогресс, зао», в рекламных материалах, в предложении о продаже шкафов управления задвижками для питания и управления электродвигателями.

В соответствии с [пунктом 9 статьи 4](#) Закона 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.

Согласно части 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции, не допускается недобросовестная конкуренция путем совершения хозяйствующим субъектом действий (бездействий), способных вызвать смешение с деятельностью хозяйствующего субъекта-конкурента либо с товарами или услугами, вводимыми хозяйствующим субъектом 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.

[Статья 10.bis](#) Парижской конвенции по охране промышленной собственности, подписанной Союзом Советских Социалистических Республик от 12.10.1967, содержит общий запрет недобросовестной конкуренции, под которой, как следует из [параграфа 2 этой статьи](#), понимаются всякие акты, противоречащие честным обычаям в промышленных и торговых делах.

Из приведенных норм следует, что для квалификации совершенного деяния в качестве указанного правонарушения и подтверждения его состава в действиях конкретного лица необходимо, чтобы лицо, совершившее данное деяние, обладало признаком хозяйствующего субъекта; его действия противоречили законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости, заключались во введении в заблуждение в отношении места производства, в отношении его производителей, введение в оборот товара, если при этом незаконно использовались результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ, услуг, которые были направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности; совершенные действия могли причинить убытки либо нанести ущерб деловой репутации другому хозяйствующему субъекту-конкуренту.

Таким образом, можно выделить признаки, одновременное наличие

которых позволит считать действия хозяйствующего субъекта недобросовестной конкуренцией:

- 1) юридическое лицо и другие хозяйствующие субъекты являются конкурентами, т.е. активно присутствуют в одном сегменте товарного рынка;
- 2) действия юридического лица причинили или могли причинить убытки конкурентам либо нанесли или могли нанести вред их деловой репутации;
- 3) своими действиями юридическое лицо в обязательном порядке нарушило соответствующее нормы российского законодательства, сложившиеся обычаи делового оборота, требования добропорядочности, разумности и справедливости;
- 4) конечным итогом действий юридического лица должно являться получение преимущества, занятие более выгодного, доминирующего положения на соответствующем рынке по отношению к конкурентам.

При рассмотрении дел о недобросовестной конкуренции, необходимо доказанность факта наличия в действиях нарушителя, как общих признаков недобросовестной конкуренции, так и объективной стороны конкретного состава нарушения.

Таким образом, если в действиях хозяйствующего субъекта по отношению к другому хозяйствующему субъекту (хозяйствующим субъектам) прослеживаются все названные четыре признака, есть основания считать такие действия недобросовестной конкуренцией. Отсутствие хотя бы одного из вышеприведенных признаков не позволит характеризовать действия юридических лиц как недобросовестную конкуренцию, что ограничит сферу действия Закона о защите конкуренции.

Чувашским УФАС России при рассмотрении настоящего дела проведен аналитический обзор (отчет) по состоянию конкуренции на товарном рынке *реализации низковольтных комплектных устройств*, в соответствии с которым, продуктовые границы рынка определены как *оптовый рынок реализации низковольтных комплектных устройств серии РТЗО-88МП (РТЗО-88М, РЩЗА)*. Производство и реализация *низковольтных комплектных устройств входит в одну группу товаров*, рынки которых расцениваются как один товарный рынок. Географическими границами оптового рынка реализации

низковольтных комплектных устройств серии РТЗО-88МП (РТЗО-88М, РШЗА) определена территория Российской Федерации. Из проведенного анализа рынка оптовой реализации *низковольтных комплектных устройств серии РТЗО-88МП (РТЗО-88М, РШЗА), Чувашским УФАС России сделан вывод о том, что ЗАО «Прогресс, зао» (АО «Протвинский Опытный завод «Прогресс»)* и ООО «НПП «ЭЛЕКТРОПРИВОД» осуществляют деятельность в одном сегменте товарного рынка и являются конкурентами. ЗАО «Прогресс, зао» (АО «Протвинский Опытный завод «Прогресс») и ООО «НПП «ЭЛЕКТРОПРИВОД» производят и реализуют аналогичные виды продукции.

В соответствии с частью 3 статьи 39 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» и пунктом 1.3 Правил передачи антимонопольным органом заявлений, материалов, дел о нарушении антимонопольного законодательства на рассмотрение в другой антимонопольный орган, утвержденных приказом ФАС России от 01.08.2007 № 244, в связи с тем, что в деле присутствуют документы и сведения, указывающие на то, что нарушение антимонопольного законодательства совершено на территории двух и более субъектов Российской Федерации, ФАС России наделило Чувашское УФАС России полномочиями по рассмотрению указанного дела по существу.

В [пункте 2 статьи 1](#) Конвенции по охране промышленной собственности, заключенной в Париже 20 марта 1883 года, ратифицированной СССР 19 сентября 1968 года, закреплено, что объектами охраны промышленной собственности являются патенты на изобретения, полезные модели, промышленные образцы, товарные знаки, знаки обслуживания, фирменные наименования и указания происхождения или наименования места происхождения, а также пресечение недобросовестной конкуренции.

Запрету подлежат все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента ([подпункт 1 пункта 1 статьи 10.bis](#) названной Конвенции).

Согласно [подпункту \(2\) пункта 1 статьи 10.bis](#) Конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883 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 промышленной, 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 ([подпункт \(3\) пункта 1 статьи 10.bis](#) Конвенции).

Таким образом, незаконное применение товарного знака, должно представлять собой воспроизведение, имитацию или перевод другого знака, способные вызвать смешение со знаком, пользующегося преимуществами настоящей [Конвенции](#), и используется для идентичных или подобных продуктов.

Объективную сторону недобросовестной конкуренции образуют только действия хозяйствующего субъекта (группы лиц), то есть его активное поведение на рынке.

Такое поведение лица подлежит квалификации в качестве акта недобросовестной конкуренции при условии доказанности совершения им деяний, направленных на получение преимуществ в предпринимательской деятельности; противоречащих законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости; причинивших или могущих причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам.

Только при установлении и подтверждении всех названных фактов в их совокупности и взаимосвязи можно сделать вывод о правомерности применения к лицу мер антимонопольной ответственности.

Заявителем, также не представлены доказательства получения ООО «НПП «ЭЛЕКТРОПРИВОД» каких-либо преимуществ в осуществлении предпринимательской деятельности в результате использования обозначения «КРУЗА», а также причинение убытков или нанесенного ущерба деловой репутации ЗАО «Прогресс, зао».

В ответе ЗАО «Прогресс, зао» от 14.03.2018 N 18-07/40 (вх. № 04-

05/1706 от 15.03.2018), на предоставление письменных доказательств, подтверждающих причинение убытков обществу, либо нанесение вреда деловой репутации в результате действий ООО «НПП «ЭЛЕКТРОПРИВОД», по созданию недобросовестной конкуренции сообщило, что правообладатель не понес прямых убытков, связанных с незаконным использованием ООО «НПП «ЭЛЕКТРОПРИВОД» товарного знака «КРУЗА» и, что применение товарного знака «КРУЗА» другими производителями без разрешения Правообладателя приносит потенциальный вред деловой репутации владельцу данного товарного знака.

Доказательств нанесения ЗАО «Прогресс, зао» вреда его деловой репутации, регулирование которого осуществляется нормами статьей 150, 152 Гражданского кодекса Российской Федерации, заявителем не представлено.

Сущность деловой репутации можно определить, как сформировавшееся отношение участников рынка, включая и конкурентов, и потребителей, к хозяйствующему субъекту и вводимым им в гражданский оборот товарам, либо услугам, которое может быть, как позитивным, так и негативным, прежде всего в зависимости от предпринятых самим хозяйствующим субъектом действий по ее формированию.

Кроме того, Комиссия считает сомнительной возможность получения ООО «НПП «ЭЛЕКТРОПРИВОД» каких-либо преимуществ в осуществлении предпринимательской деятельности в результате размещения ООО «НПП «ЭЛЕКТРОПРИВОД» обозначения «КРУЗА П» при участии в конкурсной процедуре, при том, что на ЭТП межотраслевой системы «Фабрикант» была подана 1 (одна) заявка на участие в открытом запросе предложений – ООО «НПП «ЭЛЕКТРОПРИВОД». Конкуренция при проведении торгов отсутствовала. Заявка на участие от ЗАО «Прогресс, зао» не поступала. Заказчиком АО «НИКИМТ-Атомстрой» принято решение о заключении договора с единственным участником открытого запроса предложений ООО «НПП «ЭЛЕКТРОПРИВОД».

На определение Комиссии Чувашского УФАС России от 23.03.2018 № 04-05/1947 о предоставлении ЗАО «Прогресс, зао» письменных доказательств, подтверждающих получение преимущества ООО «НПП «ЭЛЕКТРОПРИВОД», занятие более выгодного, доминирующего положения на соответствующем рынке по отношению к заявителю, ЗАО «Прогресс, зао», письмом от 02.04.2018 № 18-07/185 (вх. № 04-

05/2084 от 02.04.2018), сообщило, что цель обращения заявителя заключается не в том, чтобы доказать получение ООО «НПП «ЭЛЕКТРОПРИВОД» преимуществ, занятия более выгодного, доминирующего положения на соответствующем рынке по отношению к Правообладателю, а в привлечении ООО «НПП «ЭЛЕКТРОПРИВОД» за нарушение исключительного права Правообладателя на товарный знак «КРУЗА».

Комиссия приходит к выводу, что само по себе незаконное использование результатов интеллектуальной деятельности не является нарушением антимонопольного законодательства, недобросовестной конкуренцией. В материалах дела отсутствуют сведения о том, какие преимущества в связи с использованием результатов интеллектуальной деятельности приобрело ООО «НПП «ЭЛЕКТРОПРИВОД» в сравнении с иными лицами, осуществляющими аналогичный вид предпринимательской деятельности.

Исследовав и оценив доказательства по делу, Чувашское УФАС России приходит к выводу о том, что, так как в настоящее время, ООО «НПП «ЭЛЕКТРОПРИВОД», удалило, с информационно-коммуникационной сети «Интернет», с официального сайта <http://elprivod.ru>, из каталога вкладок о производимой продукции обозначение «КРУЗА» и произвело отгрузку аналогичного оборудования шкафов типа КРУЗ заказчику АО «НИКИМТ-Атомстрой», что предусмотрено закупочной документацией на поставку шкафов КРУЗА П и дополнительным соглашением № 1 к договору поставки № 31/2017 от 04.07.2017, возможное возникновение смешения потребителем продуктов на рынке, маловероятно.

Заявителем, также не предоставлено доказательств перераспределения потребительского спроса на товарном рынке оптовой реализации *низковольтных комплектных устройств серии РТЗО-88МП (РТЗО-88М, РЩЗА)*, после размещения обозначения в информационно-коммуникационной сети «Интернет», на сайте ООО «НПП «ЭЛЕКТРОПРИВОД» <http://elprivod.ru>, в каталоге вкладок о производимой продукции и в заявке на участие в закупке, при том, что в открытом запросе предложений от 13.06.2017 № 170526/0668/227/1 на ЭТП межотраслевой системы «Фабрикант» была подана 1 (одна) заявка на участие в открытом запросе предложений – ООО «НПП «ЭЛЕКТРОПРИВОД», в пользу ООО «НПП «ЭЛЕКТРОПРИВОД», заявителем не представлено.

Поскольку подобных доказательств ЗАО «Прогресс, зао» не

приведено, защита прав заявителя посредством применения антимонопольного законодательства путем признания действий ООО «НПП «ЭЛЕКТРОПРИВОД» по использованию товарного знака № 400222 недобросовестной конкуренцией бездоказательна.

При этом, Комиссия Чувашского УФАС России отмечает, что Законом о защите конкуренции предусмотрена защита прав лица не только в административном, но и в судебном порядке путем обращения с иском о защите исключительных прав на товарный знак.

Исследовав и оценив доказательства по делу, Чувашское УФАС России приходит к выводу об отсутствии в действиях ООО «НПП «ЭЛЕКТРОПРИВОД» нарушения части 1 статьи 14.6. Закона о защите конкуренции.

Руководствуясь пунктом 1 части 1 статьи 48 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Производство по делу №17/04-АМЗ-2017 прекратить в связи с отсутствием в действиях ООО «НПП «ЭЛЕКТРОПРИВОД» нарушения антимонопольного законодательства.

Председатель Комиссии

«...»

Члены Комиссии

«...»

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