

РЕШЕНИЕ

о прекращении рассмотрения дела № 012/01/14.6-746/2021 о нарушении антимонопольного законодательства

Резолютивная часть решения оглашена 12 ноября 2021 года

В полном объеме решение изготовлено 26 ноября 2021 года

Комиссия Марийского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

<...> – заместитель руководителя - начальник отдела аналитической работы и контроля хозяйствующих субъектов, председатель Комиссии;

<...> – главный специалист - эксперт отдела аналитической работы и контроля хозяйствующих субъектов, член Комиссии,

<...> – ведущий специалист - эксперт отдела аналитической работы и контроля хозяйствующих субъектов, член Комиссии,

рассмотрев дело № 012/01/14.6-746/2021, возбужденное в отношении ООО «ОПКБ «Экспломет» по признакам нарушения части 1 статьи 14.4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в неправомерной регистрации фирменного наименования ОПКБ «Экспломет», идентичного используемому ИП Ф. коммерческому обозначению ОПКБ «Экспломет», ОПКБ «Explomet», части 2 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в использовании в доменном имени сайта <https://explomet.ru.com/> наименования, тождественного доменному имени <https://explomet.ru>, используемому ИП Ф., копировании наименований и внешнего вида приборов –металлоискателей, а также обозначения в виде шестеренки с надписью «Explomet», в присутствии <...> лично, <...> лично,

УСТАНОВИЛА:

Марийским УФАС России возбуждено дело № 012/01/14.6-746/2021, возбужденное в отношении ООО «ОПКБ «Экспломет» по признакам нарушения части 1 статьи 14.4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в неправомерной регистрации фирменного наименования ОПКБ «Экспломет», идентичного используемому ИП Ф. коммерческому обозначению ОПКБ «Экспломет», ОПКБ «Explomet», части 2 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в использовании в доменном имени сайта <https://explomet.ru.com/> наименования, тождественного доменному имени <https://explomet.ru>, используемому ИП Ф., копировании наименований и внешнего вида приборов –металлоискателей, а также обозначения в виде шестеренки с надписью «Explomet».

ИП Ф. при рассмотрении дела поддержала доводы, изложенные в заявлении. Индивидуальный предприниматель указала, что наименование ОПКБ «Экспломет»

придумал ее муж Фоминых Вячеслав Михайлович при разработке ТУ на приборы (в материалы дела представлены технические условия на металлоискатели Tactic-D20, Tactic Gold, Zeus-118, Smart –D5, Arkada-100, Golden MAX, Aura-110, технические условия датированы 2019 годом, подписаны ОПКБ «Экспломет»). При продвижении продукции ИП Ф. использует значок в виде шестеренки и наименование «Explomet» (на сайте <https://explomet.ru/>, на Youtube канале, в социальной сети Вконтакте). Так, ИП Ф. использует для продвижения своей продукции канал youtube: <https://www.youtube.com/channel/UC1P3s7IJSwsZALAvwxorAsw/> (видеозаписи датируются с 2020 года), а также группу Вконтакте <https://vk.com/explomet> (первые записи датируются октябрём 2019 года). Сайт explomet.ru создан 25.08.2019. В то же время ООО ОПКБ «Экспломет» создано 15.04.2021 и незаконно копирует коммерческое обозначение «Экспломет» в фирменном наименовании юридического лица, также использует наименование [explomet](https://explomet.ru/) в наименовании сайта и при продвижении продукции – металлоискателей. Кроме того, по мнению заявителя, ООО ОПКБ «Экспломет» также копирует наименования приборов-металлоискателей, предлагаемых к продаже.

<...>. при рассмотрении дела указал, что ранее с 2011 года неофициально работал на брата <...>, оказывая помощь в разработке и изготовлении приборов, осуществлял механические операции обработки материалов, в том числе в период 2014-2019гг. работал в качестве индивидуального предпринимателя, оказывал помощь брату в отправке приборов через курьерские службы. В то же время в конце мая 2019 года придумал наименование EXPLOMET для будущей фирмы, при этом также в августе 2019 нарисовал логотип в виде шестеренки, а также наклейки на панели приборов-металлоискателей. Видео с приборами размещались на канале youtube в сети интернет. Также в период 2020 года было реализовано несколько образцов приборов через сайты Авито и Юла.

<...> при рассмотрении дела указал, что название Explomet – наименование польской компании, с которой у <...> были личные связи с 2018 года (конференция для молодых ученых в г.Санкт-Петербург). Польская компания Explomet занимается исследованиями и производством в области взрывных технологий металлообработки. Товарные рынки польской компании Explomet не связаны с производством и реализацией металлоискателей. <...> также указал, что производство и разработка металлоискателей начата им давно, первый металлоискатель был реализован в 2003 году. Реализацию конкретных продуктов осуществлял путем привлечения дилеров и инвесторов, в частности, производство и реализацию осуществляли: ООО «Юниверсал», ООО «А1», ИП И., ИП К., ООО «Алькор», ООО «Алти», ООО «ОПКБ «Экспломет». Для каждого инвестора были придуманы свои наименования линейки реализуемых приборов.

<...> указал, что при производстве металлоискателей используется изобретение (ноу-хау), которое заключается в техническом решении преобразователя и катушки, крепления соединения датчика со штангой металлоискателя. Преимущество разработки заключается в том, что датчик при близком расположении крупных объектов не теряет дальность обнаружения мелких объектов. В арочных металлоискателях разработанной конструкции применяется разработанная технология измерения, основанная на увеличении разрешения измерительной системы, а не увеличении мощности излучения с целью усиления полезного сигнала. Указанное позволяет получить мощность излучения арочных металлоискателей до 0,3 Вт, что является безопасным и сравнимо с естественным фоном.

<...> также указал, что в период 2017-2020 гг. являлся генеральным директором ООО

«А1», осуществлял административную деятельность и деятельность главного конструктора предприятия. За время работы в указанный период, и с 2009 года разработаны новые модели арочных металлодетекторов, досмотровых металлодетекторов, грунтовых металлоискателей с использованием уникальных принципов работы.

В то же время ООО «ОПКБ «Экспломет», <...> указали, что реализацию приборов на сайте explomet.ru ИП Ф. начала только с 26.05.2021, что подтверждается протоколом осмотра сайта.

Фоминых А.М. в письменных пояснениях и в ходе рассмотрения дела сообщил, что наименование «Explomet» было введено в качестве коммерческого обозначения директором ООО «А1» Фоминых А.М. (приказ от 12.10.2018), при этом ИП Фоминых В.М. на тот момент являлся дилером ООО «А1» и имел доступ ко всем приказам организации. В должностные обязанности ИП Фоминых В.М. входили реклама и продажа металлоискателей. Фоминых В.М. не занимался разработкой и производством металлоискателей, имел только офис для работы с клиентами.

Кроме того, по мнению <...>, ООО ОПКБ «Экспломет», заявителем, ИП Ф., а также <...> не подтверждено, что канал YouTube и группа Вконтакте с информацией о предложении к продаже металлоискателей Explomet были созданы <...> и он являлся их владельцем.

ООО «ОПКБ «Экспломет» указало, что доменное имя explomet.ru.com было создано 15.04.2021, то есть после присвоения обществу фирменного наименования. Кроме того, право на использование коммерческого обозначения было передано по договору коммерческой концессии от ИП И. При этом <...> заявка на регистрацию товарного знака подана 13.03.2021, то есть до начала осуществления деятельности ИП Ф. Кроме того, само обозначение «Explomet» было придумано <...> еще в 2018 году и передано ООО «А1».

Также ООО «ОПКБ «Экспломет» считает, что требования заявителя о незаконном копировании наименований металлоискателей также не могут быть удовлетворены, поскольку наименования приборов –металлоискателей использовались ранее, что подтверждается реализацией приборов ИП И. Также общество указало, что при сравнении моделей металлоискателей, предлагаемых к продаже ООО «ОПКБ «Экспломет» и ИП Ф., имеются существенные различия в оформлении панелей, дизайнерских решениях. Кроме того, металлоискатели не являются товаром повседневного спроса и на их выбор влияют прежде всего такие факторы как технические характеристики товара, качество. ООО «ОПКБ «Экспломет» также указало, что фактически логотип и наименование были созданы ранее 2019 года, в 2018 году.

Комиссия, рассмотрев материалы дела, изучив представленные документы и информацию, пояснения лиц, участвующих в рассмотрении дела, приходит к следующим выводам.

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Марий Эл (далее – Марийское УФАС России) поступило обращение от 24.05.2021 №4806 о недобросовестной конкуренции со стороны ООО «ОПКБ «Экспломет» при производстве и реализации приборов - металлоискателей.

В силу пункта 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции недобросовестной

конкуренцией являются любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам-конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

Закон о защите конкуренции распространяется на отношения, которые связаны с защитой конкуренции, в том числе с предупреждением и пресечением недобросовестной конкуренции (часть 1 статьи 3 Закона о защите конкуренции).

Статьей 14.6 Закона о защите конкуренции установлен запрет на совершение хозяйствующим субъектом действий (бездействия), способных вызвать смешение с деятельностью хозяйствующего субъекта-конкурента либо с товарами или услугами, вводимыми хозяйствующим субъектом-конкурентом в гражданский оборот на территории Российской Федерации, в том числе, в соответствии с частью 2 статьи 14.6 не допускается копирование или имитация внешнего вида товара, вводимого в гражданский оборот хозяйствующим субъектом-конкурентом, упаковки такого товара, его этикетки, наименования, цветовой гаммы, фирменного стиля в целом (в совокупности фирменной одежды, оформления торгового зала, витрины) или иных элементов, индивидуализирующих хозяйствующего субъекта-конкурента и (или) его товар.

Кроме того, в соответствии с частью 1 статьи 14.4 Закона о защите конкуренции не допускается недобросовестная конкуренция, связанная с приобретением и использованием исключительного права на средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации товаров, работ или услуг.

Из материалов, представленных в антимонопольный орган, следует, что ИП Ф. (ИНН 212410668453) зарегистрирована и действует с 19.02.2021, осуществляет следующие виды деятельности: основной вид деятельности: производство прочего электрического оборудования (ОКВЭД 27.90), дополнительные виды деятельности: Деятельность по осуществлению прямых продаж или продаж торговыми агентами с доставкой (ОКВЭД 47.99.1), Торговля розничная по почте (ОКВЭД 47.91.1), Торговля розничная, осуществляемая непосредственно при помощи информационно-коммуникационной сети Интернет (ОКВЭД 47.91.2), Деятельность по осуществлению торговли через автоматы (ОКВЭД 47.99.2), Деятельность, связанная с использованием вычислительной техники и информационных технологий, прочая (ОКВЭД 62.09).

Из выписки ЕГРЮЛ ООО «ОПКБ «Экспломет» (ИНН 1215235283) следует, что общество зарегистрировано и действует с 15.04.2021, осуществляет следующие виды деятельности: основной вид деятельности: Производство прочего электрического оборудования (ОКВЭД 27.90), дополнительные виды деятельности: Производство прочих устройств автоматической обработки данных (ОКВЭД 26.20.9), Производство электротехнических изделий (ОКВЭД 27.33), и иные.

ООО ОПКБ «Экспломет» осуществляет производство и реализацию металлоискателей. Для продвижения продукции и осуществления продаж общество сайт <https://explomet.ru.com/>, на котором предлагаются к продаже в том числе следующие модели металлоискателей: **Golden Max, Tactic D20, Tactic Gold, KOMANDOR.**

ООО ОПКБ «Экспломет» также получена декларация о соответствии требованиям ТР ТС 020/2011 «Электромагнитная совместимость технических средств» от 28.04.2021 в

отношении металлоискателей марки «Explomet» моделей: Explomet Снайпер, Explomet Спасатель, Tactic D20, Tactic Gold, Komandor, Golden Max, Tactic D20 Power, Panda, Smart-D5, PinPoiter F100, AURA I11, ARKADA 100A, ARKADA 100B, ARKADA 100C, ARKADA 100D, Explomet C40-d, Explomet C80-d, Explomet V26-d, Explomet V26-l, ZEUS I18, Explomet Arkan, Explomet Aqua.

Из представленных в Марийское УФАС России документов и материалов, содержания сайтов в сети интернет ООО «ОПКБ «Экспломет» (<https://explomet.ru.com/>) и ИП Фоминых Анны Николаевны (<https://explomet.ru/>) следует, что оба хозяйствующих субъекта производят и реализуют приборы – металлоискатели. При этом реализация товаров осуществляется как на территории Республики Марий Эл, так и на территории иных регионов РФ (осуществляется доставка на территории РФ).

Таким образом, ООО «ОПКБ «Экспломет» и ИП Ф. являются хозяйствующими субъектами-конкурентами, действующими на одном товарном рынке по производству и реализации металлоискателей на территории Российской Федерации.

При продвижении продукции ИП Ф. использует значок в виде шестеренки и наименование «Explomet» (на сайте <https://explomet.ru/>, на Youtube канале, в социальной сети Вконтакте).

Сайт explomet.ru создан 25.08.2019. Из представленных сведений следует, что регистрацию сайта осуществлял муж <...> <...> (в материалы дела представлены сведения о регистрации сайта Зориным Сергеем (осуществлявшим регистрацию сайта в соответствии с поручением <...> (пояснения <...>, ИП Ф., данные в ходе рассмотрения дела), с указанием адреса электронной почты <...> crafwm@gmail.com).

ИП Ф. использует для продвижения своей продукции также канал youtube: <https://www.youtube.com/channel/UC1P3s7IJSwsZALAvwxorAsw/> (видеозаписи датируются с 2020 года), а также группу Вконтакте <https://vk.com/explomet> (первые записи датируются октябрём 2019 года).

В указанных источниках размещена информация о реализации приборов – металлоискателей Explomet в том числе: KOMANDOR, Tactic D20, AURA I11, Golden MAX, Tactic D20 POWER, Tactic GOLD, PANDA, SMART-D5.

Комиссией установлено, что ООО «А1» ранее занималось производством металлоискателей, в том числе марки «Explomet», что подтверждается наличием сертификата соответствия №РСК RU.0C04.001040 о соответствии требованиям ГОСТ Р500009-2000, ГОСТ Р МЭК 60950-2002 в отношении продукции металлоискателей марки «Explomet» моделей: астра, aqua, komandor, power, golden max, tactic, smart, arkan, снайпер, арена, терра-нб арена-скан, арена-про. Сертификат выдан ООО «А1», период действия с 10.12.2018 по 09.12.2021. Коммерческое обозначение «Экспломет» было введено в соответствии с приказом общества № 16 от 12.10.2018.

При этом 10.12.2018 между ООО «А1» и ИП И. заключен договор коммерческой концессии, в соответствии с которым ИП И. предоставлено право использования в предпринимательской деятельности комплекс принадлежащих ООО «А1» исключительных прав, а именно право на коммерческое обозначение «Explomet» и на охраняемую коммерческую информацию.

Из представленных документов также следует, что ИП И. 13.03.2021 направлена заявка

на государственную регистрацию обозначения Explomet с графическим изображением в виде шестеренки с буквой «Е» в качестве товарного знака в Федеральную службу по интеллектуальной собственности.

Кроме того, в материалы дела представлен дилерский договор от 15.01.2020 №Д15/01/2020, заключенный между ИП И. и ИП К. в соответствии с которым ИП И. продает по дилерским ценам, а дилер ИП К. покупает товары поставщика марки «Explomet» с целью перепродажи и дальнейшего сопровождения. В материалы дела представлены документы о продаже товаров и передаче товаров ИП Ивановым В.В. в адрес ООО «Алькор», ИП К., ИП К. (документы представлены в отношении товаров-металлодетекторов Explomet Tactic D2 0, ARENA, KOMANDOR). Продажи осуществлялись в период 2020 года. Иных документов о реализации металлоискателей марки «Explomet», в том числе указанных наименований в адрес конечных потребителей, потребителей - физических лиц ИП И., ИП К., ООО «А1» в материалы дела не представлено.

ИП Иванов В.В. предоставил право на использование коммерческого обозначения «Explomet» и на охраняемую коммерческую информацию ООО ОПКБ «Экспломет» на основании договора коммерческой субконцессии от 15.04.2021.

Комиссией при рассмотрении дела установлено, что <...> ранее являлся индивидуальным предпринимателем и осуществлял деятельность в качестве дилера ООО «А1». Деятельность <...> в качестве индивидуального предпринимателя прекращена 12.07.2019.

При рассмотрении дела ООО ОПКБ «Экспломет», <...> в материалы дела представлены скриншоты файлов о создании варианта логотипа Explomet с рисунком в виде шестеренки, датированные сентябрем 2018 года.

Таким образом, с учетом представленных в дело документов и доказательств не установлено, что наименования «Экспломет», «Explomet», используемые при осуществлении деятельности по производству и реализации металлоискателей ИП Ф., являются уникальными.

Также Комиссией не установлено первенство разработки, создания и использования наименований «Экспломет», «Explomet» на рассматриваемом рынке <...>, ИП Ф.

Кроме того, Комиссией также не установлено первенство использования Фоминых Вячеславом Михайловичем, ИП Ф наименований приборов-металлоискателей, реализуемых в настоящее время ИП Ф.

Также Марийским УФАС России установлено, что ООО «ОПКБ «Экспломет», ИП Ф. достигнуто соглашение в рамках рассмотрения дела №А38-4265/2021. В соответствии с мировым соглашением, утвержденным ООО «ОПКБ «Экспломет» и ИП Ф., ИП Ф. обязалась в срок до 31.12.2021 прекратить использовать фирменное наименование «ОПКБ Экспломет», путём полного исключения его указания на вывесках, бланках, в счетах и иной документации, в объявлениях и рекламе (а также рекламной продукции), на товарах или их упаковках, в сети «Интернет»; а также ИП Ф. обязалась в срок до 31.12.2021 прекратить использовать коммерческое обозначение «Экспломет» / «Explomet», путем полного исключения указания коммерческого обозначения на вывесках, бланках, в счетах и на иной документации, в объявлениях и рекламе (а также рекламной продукции), на товарах или их упаковках, в сети «Интернет». Кроме того, ИП Ф. обязалась в срок

до 31.12.2021 скрыть или удалить со всех сайтов в ТКС «Интернет», в частности, с сайтов <http://explomet.ru>, <http://expomet.ru>, <http://www.youtube.com/channel/UC1P3s7IJSwsZALAvwxorAsw>, <http://vk.com/explomet>, информацию о металлодетекторах с наименованиями «Komandor», «Tactic D20», «Golden Max», «Tactic Gold», «Arkada» (решение об утверждении мирового соглашения и прекращении производства по делу №А38-4265/2021 от 12.11.2021).

При этом Комиссией также установлено, что ранее, 24.09.2021 между ООО «А1» и <...> заключено мировое соглашение относительно права использования коммерческого обозначения Экспломет/Explomet, графического обозначения в виде шестеренки. В соответствии с соглашением, стороны установили, что <...> обязуется в срок до 31.12.2021 прекратить использование коммерческого обозначения Экспломет/Explomet, графического обозначения в виде буквы «Е» и шестеренки. Фоминых В.М. также обязуется в срок до 31.12.2021 скрыть или удалить со всех сайтов в сети интернет информацию о предметах с наименованиями «Komandor», «Tactic D20», «Golden Max», «Tactic Gold», «Arkada». Кроме того, <...> обязуется в срок до 31.12.2021 изменить корпус процессорного блока металлоискателя AURA II1 на модель, отличную от ТУСО 80*80*25 и не использовать в металлодетекторах корпуса ТУСО 80*80*25. <...> обязался отказаться от изготовления с 30.09.2021 и продажи с 31.12.2021 металлоискателей с описанным принципом действия измерения частоты, разработанным и внедренным в производство конструктором –изобретателем <...>. При этом ООО «А1», ИП И., <...> не имеют претензий к <...>, вытекающих из факта использования использования коммерческого обозначения «Экспломет», «Explomet» при реализации металлодетекторов до 31 декабря 2021 года. ООО «А1», ИП И., <...> и <...> обязались не совершать каких-либо действий, порочащих или наносящих вред чести, достоинству и деловой репутации. Фоминых В.М., ООО «А1» с 24.09.2021 отказались от всех заявлений против ООО «А1», поданных во все органы государственной власти и правоохранительные органы, а также от всех заявлений, поданных в ФИПС против регистрации товарного знака Экспломет/Explomet.

При таких обстоятельствах, Комиссия Марийского УФАС России приходит к выводу о том, что разногласия сторон по вопросам использования коммерческого обозначения «Экспломет», «Explomet», наименования ОПКБ «Экспломет», наименования expomet в наименованиях сайтов в сети Интернет, наименования приборов-металлодетекторов «Komandor», «Tactic D20», «Golden Max», «Tactic Gold», «Arkada» урегулирован сторонами в ходе разрешения гражданско-правового спора.

ИП Ф. 10.11.2021 отказалась от заявлений, поданных в Марийское УФАС России в связи с подписанием сторонами мирового соглашения и утверждением мирового соглашения Арбитражным судом Республики Марий Эл в рамках рассмотрения дела №А38-4265/2021.

Оценив в совокупности представленные документы и доказательства, Комиссия считает, что действия ООО ОПКБ «Экспломет» не могут быть квалифицированы в качестве акта недобросовестной конкуренции в соответствии с частью 1 статьи 14.4, частью 2 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

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 Республике Марий Эл по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства,

РЕШИЛА:

Прекратить рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства № 012/01/14.6-746/2021 в связи с отсутствием в действиях ООО «ОПКБ «Экспломет» (<... >) нарушения антимонопольного законодательства, предусмотренного частью 1 статьи 14.4, частью 2 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в Арбитражный суд Республики Марий Эл.

В соответствии с частью 2 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» датой принятия решения является дата изготовления решения в полном объеме.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии