

ООО «ЗИП»

153000, г. Иваново, ул. Степанова, д. 17, Юридическое бюро «Константа»

ООО «Восток-7»

129626, г. Москва, проезд Рижский, д. 5, кв. 137

ЗАКЛЮЧЕНИЕ об обстоятельствах дела № 077/01/14.6-11197/2023

«21» сентября 2023 года г. Москва

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве (далее — Комиссия Московского УФАС России, Комиссия) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

председателя Комиссии: <..> ,

членов Комиссии:<..>, рассмотрев дело № 077/01/14.6-11197/2023 возбужденное по признакам нарушения ООО «Восток-7» (ИНН 7722489658) пункта 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции), выразившегося в использовании ООО «Восток-7» обозначения, сходного с товарным знаком по свидетельству № 756316, принадлежащим Обществу, путем его размещения на товарах (мерах твердости в количестве 10 шт. с заводскими номерами №№ 6219, 3450, 4326, 8221, 6218, 6259, 3435, 6250, 4320, 8216, поставляемые в ФБУ «Государственный региональный центр стандартизации, метрологии и испытаний в Нижегородской области», а также меры твердости в количестве 10 шт. с заводскими номерами №№ 6217, 8218, 6238, 4332, 3449, 6216, 8217, 6243, 4339, 3433 поставляемые в ФБУ «Государственный региональный центр стандартизации, метрологии и испытаний в г. Санкт-Петербурге и Ленинградской области»), а также при использовании в сети Интернет на сайте <https://vostok7.ru/vendors/rf/tachpribor/> изображения товарного знака по свидетельству № 756316 в перечне производителей,

руководствуясь статьей 48.1 Закона о защите конкуренции,

УСТАНОВИЛА:

Дело № 077/01/14.6-11197/2023 о нарушении антимонопольного законодательства возбуждено на основании заявления ООО «ЗИП» (далее также заявитель) относительно наличия в действиях ООО «Восток-7» (далее также — ответчик) признаков нарушения пункта 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции, выразившегося в использовании ООО «Восток-7» обозначения, сходного с товарным знаком по свидетельству № 756316, принадлежащим Обществу, путем его размещения на товарах (мерах твердости в количестве 10 шт. с заводскими номерами №№ 6219, 3450, 4326, 8221, 6218, 6259, 3435, 6250, 4320, 8216, поставляемые в ФБУ «Государственный региональный центр стандартизации, метрологии и испытаний в Нижегородской области», а также меры твердости в количестве 10 шт. с заводскими номерами №№ 6217, 8218, 6238, 4332, 3449, 6216, 8217, 6243, 4339, 3433, поставляемые в ФБУ «Государственный региональный центр стандартизации, метрологии и испытаний в г. Санкт-Петербурге и Ленинградской области»), а также при использовании в сети Интернет на сайте <https://vostok7.ru/vendors/rf/tachpribor/> изображения товарного знака по

свидетельству № 756316 в перечне производителей.

В соответствии с пунктом 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции конкуренцией является 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.

Согласно пункту 5 статьи 4 Закона о защите конкуренции под хозяйствующим субъектом понимается коммерческая организация, некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход, индивидуальный предприниматель, иное физическое лицо, не зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя, но осуществляющее профессиональную деятельность, приносящую доход, в соответствии с федеральными законами на основании государственной регистрации и (или) лицензии, а также в силу членства в саморегулируемой организации.

Пунктом 4 статьи 4 Закона о защите конкуренции установлено, что товарным рынком является сфера обращения товара, который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров, в границах которой исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами.

Согласно части 5.1 статьи 45 Закона о защите конкуренции при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства антимонопольный орган проводит анализ состояния конкуренции в объеме, необходимом для принятия решения о наличии или об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства. Комиссией Московского УФАС России установлены следующие обстоятельства.

ООО «ЗИП» (место нахождения: 153000, г. Иваново, ул. Степанова, д. 17, Юридическое бюро «Константа») является юридическим лицом, действующим на основании Устава, включено в Единый государственный реестр юридических лиц за основным государственным регистрационным номером, ИНН 3702649056.

ООО «ЗИП» осуществляет основной вид деятельности, классифицированный следующим кодом ОКВЭД: 26.51.6 Производство прочих приборов, датчиков, аппаратуры и инструментов для измерения, контроля и испытаний.

ООО «ЗИП» выпускает порядка 80 наименований испытательных машин и приборов, в том числе следующие группы товаров: разрывные и универсальные машины с применяемой нагрузкой до 500кН; копры для ударных испытаний с энергией до 450Дж; твердомеры всех типов (Бринелль, Роквелл, Супер-Роквелл, Виккерс, Шор); меры твердости эталонные (МТБ, МТВ, МТР, МТСР).

ООО «ЗИП» предприятие полного цикла и единственное в стране, которое производит эталонные меры твердости по методам Роквелла, Бринелля, Виккерса и Супер-Роквелла. Указанное оборудование поставляется как напрямую покупателям, так и через официальных дилеров: ООО «Точприбор Северо-Запад» (ОГРН 1097847006234) ООО «НПО ТОЧПРИБОР» (ОГРН 1157847023950), ООО «Гирмакс»(ОГРН 1187847380005)..

Осуществление указанного вида деятельности ООО «ЗИП» подтверждается счет-договором с ООО «ПРОГРЕССИВНЫЕ ТЕХНОЛОГИИ»<..> с товарной накладной от 21.04.2020 № 119, имеется сайт в сети Интернет по адресу <http://www.ziptest.ru/> на котором представлен каталог продукции <http://www.ziptest.ru/product/>; сайт дилера <https://tochpribor-nw.ru/>, а также имеется упоминание на ресурсе РБК <https://companies.rbc.ru/trademark/756316/>

ООО «ЗИП» имеет зарегистрированный товарный знак по свидетельству № 756316 от 13.05.2020, с датой приоритета с 26.02.2020, классы МКТУ: 06, 07, 08, 09, 11, 19, 20, 21, 35, 37.

Изображение (воспроизведение) товарного знака:

ООО «ЗИП» выпускает продукцию с использованием товарного знака по свидетельству № 756316 с даты приоритета(26.02.2020). В качестве примера производства и отгрузки продукции с товарным знаком в материалы представлены счет-договор с ООО «ТЕХКОН» от 03.07.2020 № 401 с товарной накладной от 09.07.2020 № 225; с ООО «АЛКОМ ЭЛ» от 13.01.2021 № 12 с товарной накладной от 20.01.2021 № 12; с АО «ТД ЧИЗ» от 21.06.2021 № 410 с товарной накладной от 14.09.2021 № 322.

Рассматриваемые товары - меры твёрдости выпускаются ООО «ЗИП» на собственных производственных площадях по адресу 153009, Ивановская обл., г. Иваново, ул. Лежневская, д. 183, стр. 13.. Иных цехов, где бы выпускались такие меры твёрдости, у ООО «ЗИП» не существует.

Способ изготовления мер твердости описан в конструкторской документации МТР - Г62.706.005; МТВ - Г62.706.006; МТСР - Г62.706.007; МТБ - Г62.706.018.

ООО «ЗИП» размещает свой товарный знак на выпускаемой продукции (самих изделиях, шильдиках, корпусах, циферблатах, упаковке и др.).

Товарный знак имеет широкую известность среди потребителей, поскольку длительное время принадлежал предшественнику ООО «ЗИП» – советскому заводу «ТОЧПРИБОР» (г. Иваново, ул. Лежневская, д. 183), выпускавшему измерительное оборудование для промышленности СССР и зарубежья. Аналогичный товарный знак был зарегистрирован «Точприбором» 20.03.1978 по свидетельству № 60992 и продлевался практически до ликвидации указанного предприятия в результате банкротства.

ООО «Восток-7» » (место нахождения: 129626, г. Москва, Рижский проезд, д. 5, кв. 137) является юридическим лицом, действующим на основании Устава, включено в единый государственный реестр юридических лиц 19.09.2012 за основным государственным регистрационным номером 1127746747897, ИНН 7717734230.

ООО «Восток-7» осуществляет основной вид деятельности, классифицированный следующим кодом ОКВЭД:46.69.7 Торговля оптовая измерительными приборами и оборудованием. В качестве дополнительного вида деятельности ООО «Восток-7» осуществляет в том числе деятельность, классифицированную следующим кодом ОКВЭД:26.51.6 Производство прочих приборов, датчиков, аппаратуры и инструментов для измерения, контроля и испытаний.

Установлено, что ООО «Восток-7» использует обозначение, сходное с

изобразительным элементом товарного знака по свидетельству №756316, путем поставки товаров, а именно меры твердости в количестве 10 шт. с заводскими номерами №№ 6219, 3450, 4326, 8221, 6218, 6259, 3435, 6250, 4320, 8216, в ФБУ «Государственный региональный центр стандартизации, метрологии и испытаний в Нижегородской области»; меры твердости в количестве 10 шт. с заводскими номерами №№ 6217, 8218, 6238, 4332, 3449, 6216, 8217, 6243, 4339, 3433, в ФБУ «Государственный региональный центр стандартизации, метрологии и испытаний в г. Санкт-Петербурге и Ленинградской области»), а также при использовании в сети Интернет на сайте <https://vostok7.ru/vendors/rf/tachpribor/> изображения товарного знака по свидетельству № 756316 в перечне производителей.

Вышеуказанные факты были выявлены ООО «ЗИП» ввиду получения письма от 06.10.2022 № 13/6000/21859 от ФБУ «Государственный региональный центр стандартизации, метрологии и испытаний в Нижегородской области», а также письма 22.11.2022 № 479/П-05-4694 от ФБУ «Государственный региональный центр стандартизации, метрологии и испытаний в г. Санкт-Петербурге и Ленинградской области» с просьбой к ООО «ЗИП» провести проверку подлинности поступивших мер твердости ввиду имеющихся сомнений в оригинальности поставленной ООО «Восток 7» продукции.

Таким образом, временной интервал настоящего анализа состояния конкуренции определен с 06.10.2022 года по настоящее время.

Согласно пункту 1 статьи 4 Закона о защите конкуренции под товаром понимается объект гражданских прав (в том числе работа, услуга, включая финансовую услугу), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

В силу подпункта «б» пункта 10.6 Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке определение продуктовых границ товарного рынка может производиться исходя из предмета договоров, заключаемых хозяйствующим субъектом (в том числе в отношении которого поданы в антимонопольный орган заявления, материалы) по поводу товара, предлагаемого им к продаже.

В целях настоящего анализа определение продуктовых границ товарного рынка производится исходя из кодов ОКВЭД; предмета договоров, заключенных хозяйствующими субъектами при осуществлении хозяйственной деятельности, а также 6 экземпляров товара заявителя и ответчика, представленных в материалы дела.

ООО «ЗИП», ООО «Восток-7» осуществляют хозяйственную деятельность по производству прочих приборов, датчиков, аппаратуры и инструментов для измерения, контроля и испытаний на территории Российской Федерации, а следовательно являются конкурентами, что подтверждается представленными в материалы документами.

Таким образом, продуктовыми границами анализируемого товарного рынка является деятельность по производству прочих приборов, датчиков, аппаратуры и инструментов для измерения, контроля и испытаний.

Географические границы обуславливаются экономическими, технологическими, административными барьерами, ограничивающими возможность потребителей

воспользоваться товарами (работами, услугами) на рассматриваемой территории, и устанавливаются территория, на которой потребители из выделенной группы имеют экономическую возможность воспользоваться рассматриваемыми услугами.

Лицо, в действиях которого содержатся признаки нарушения пункта 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции, зарегистрировано на территории Москвы ООО «ЗИП»

Согласно представленным материалам деятельность ООО «Восток-7» по поставке спорных товаров осуществляется на территории нескольких субъектов Российской Федерации. ООО «ЗИП» также осуществляет свою деятельности на всей территории Российской Федерации.

Таким образом, географическими границами анализируемого товарного рынка является Российская Федерация.

Необходимо отметить, что отсутствуют какие-либо правовые основания или объективные данные для выделения или ограничения географических границ пределами более узко, чем населенный пункт, что по сути противоречит также и подпункту «а» пункта 4.2 Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке.

Согласно пункту 5 статьи 4 Закона о защите конкуренции под хозяйствующим субъектом понимается коммерческая организация, некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход, индивидуальный предприниматель, иное физическое лицо, не зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя, но осуществляющее профессиональную деятельность, приносящую доход, в соответствии с федеральными законами на основании государственной регистрации и (или) лицензии, а также в силу членства в саморегулируемой организации.

В соответствии с пунктом 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции конкуренцией является 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 силу подпункта 2 пункта 10.6 Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке для целей настоящего анализа определение состава хозяйствующих субъектов, действующих на одном товарном рынке, производится в объеме, необходимом для установления фактических конкурентных отношений между хозяйствующими субъектами, в действиях (бездействии) которого обнаружены признаки недобросовестной конкуренции, и хозяйствующим субъектом, которому указанными действиями (бездействием) причинены или могут быть причинены убытки либо нанесен или может быть нанесен вред его деловой репутации.

Лицом, в действиях (бездействии) которого обнаружены признаки недобросовестной конкуренции, является ООО «Восток-7»; лицом, которому указанными действиями (бездействием) причинены или могут быть причинены убытки, является ООО «ЗИП». Конкурентные отношения между субъектами

обосновываются как вышеизложенными доводами, так и фактическим нахождением на одном товарном рынке в одно и то же время.

Исходя из материалов дела, Комиссией Московского УФАС России установлены следующие обстоятельства.

В соответствии с пунктом 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 добросовестности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

Согласно статье 14.6 Закона о защите конкуренции не допускается недобросовестная конкуренция путем совершения хозяйствующим субъектом действий (бездействия), способных вызвать смешение с деятельностью хозяйствующего субъекта-конкурента либо с товарами или услугами, вводимыми хозяйствующим субъектом-конкурентом в гражданский оборот на территории Российской Федерации, в том числе:

1) 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;

2) 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.

При этом в силу статьи 4 Закона о защите конкуренции под товаром понимается любой объект гражданских прав (в том числе работа, услуга, включая финансовую услугу), предназначенная для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Специфика нарушения статьи 14.6 Закона о защите конкуренции выражается в том, что в случае если действия хозяйствующего субъекта создают возможность смешения его товара с товаром конкурента, то в результате такого смешения потребитель при приобретении товара ошибочно принимает новый товар за давно ему известный, ориентируясь на знакомый ему внешний вид, либо даже воспринимает его как этот же.

В соответствии с пунктом 1 статьи 1477 Гражданского кодекса Российской

Федерации (далее — ГК РФ), на товарный знак, то есть на обозначение, служащее для индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей, признается исключительное право, удостоверяемое свидетельством на товарный знак (статья 1481).

Согласно 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 ГК РФ 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.

В соответствии с пунктом 6 статьи 1252 ГК РФ, если различные средства индивидуализации (фирменное наименование, товарный знак, знак обслуживания, коммерческое обозначение) оказываются тождественными или сходными до степени смешения и в результате такого тождества или сходства могут быть введены в заблуждение потребители и (или) контрагенты, преимущество имеет средство индивидуализации, исключительное право на которое возникло ранее.

ООО «ЗИП» была проведена внутренняя проверка, в рамках которой были выявлены многочисленные различия в мерах твердости с заводскими номерами №№ 6219, 3450, 4326, 8221, 6218, 6259, 3435, 6250, 4320, 8216, №№ 6217, 8218, 6238, 4332, 3449, 6216, 8217, 6243, 4339, 3433 (поставленные ООО «Восток-7») с собственной оригинальной продукцией заявителя. Так, установлены признаки несоответствия маркировки/шильдиков и паспортов продукции.

Таким образом, согласно сведениям ООО «ЗИП», заявитель указывает на неоригинальность продукции - мер твердости с заводскими номерами №№ 6219, 3450, 4326, 8221, 6218, 6259, 3435, 6250, 4320, 8216, №№ 6217, 8218, 6238, 4332, 3449, 6216, 8217, 6243, 4339, 3433.

Кроме того, ООО «Восток-7» было направлено письмо от 20.02.2023 № 7 в адрес ООО «ЗИП» относительно использования в своей деятельности обозначения, сходного с товарным знаком по свидетельству № 756316.

Таким образом, ООО «Восток-7» осуществляет деятельность с использованием обозначения, сходного до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 756316, правообладателем которого является ООО «ЗИП», в том числе путем его размещения на товарах (мерах твердости в количестве 10 шт. с заводскими номерами №№ 6219, 3450, 4326, 8221, 6218, 6259, 3435, 6250, 4320, 8216, поставляемые в ФБУ «Государственный региональный центр стандартизации, метрологии и испытаний в Нижегородской области», а также меры твердости в количестве 10 шт. с заводскими номерами №№ 6217, 8218, 6238, 4332, 3449, 6216, 8217, 6243, 4339, 3433, поставляемые в ФБУ «Государственный региональный центр стандартизации, метрологии и испытаний в г. Санкт-Петербурге и Ленинградской области»), а также при использовании в сети Интернет на сайте <https://vostok7.ru/vendors/rf/tachpribor/> изображения товарного знака по свидетельству № 756316 в перечне производителей.

Факты использования обозначения, сходного до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 756316 прямо указывает на недобросовестность ООО «Восток-7». Оказание однородных с ООО «ЗИП» услуг с использованием

обозначения, сходного до степени смешения с товарным знаком, показывают намерение ООО «Восток-7» воспользоваться репутацией и узнаваемостью субъекта конкурента с целью получить преимущество в осуществлении предпринимательской деятельности и причинить убытки конкуренту.

Согласно представленным материалам, ООО «Восток-7» не является партнером, спонсором, лицензиатом, официальным поставщиком товаров, работ, услуг заявителя ООО «ЗИП».

Незаконное использование без надлежащей санкции товарного знака ООО «ЗИП» для введения в оборот товаров, оказания услуг образует состав правонарушения, предусмотренного пунктом 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции.

Вместе с тем, Комиссия обращает внимание, что в данном случае важно учитывать узкоспециализированную сферу обращения товаров — меры твердости, в которой товары заявителя находятся в гражданском обороте длительное время под товарным знаком по свидетельству №756316, ставшим за это время популярным и известным потребителю.

Использование ООО «Восток-7» схожих обозначений с товарным знаком, зарегистрированных ООО «ЗИП», может вводить в заблуждение неопределенный круг лиц относительно принадлежности товаров ООО «Восток-7» к товарам заявителя. В свою очередь заявитель не предоставлял ООО «Восток-7» прав на использование принадлежащих ему средств индивидуализации товаров.

Более того подобное поведение ООО «Восток-7» наносит вред не только ООО «ЗИП», вызывая отток клиентов, которые могут перепутать товары компании или посчитать, что деятельность ООО «Восток-7» связана с деятельностью ООО «ЗИП», но и иным субъектам, которые не совершают недобросовестных действий, в том числе по использованию товарного знака по свидетельству № 756316, принадлежащего ООО «ЗИП».

Таким образом, в силу совокупности используемых ООО «Восток-7» обозначений при осуществлении своей деятельности в действиях Общества содержатся все признаки копирования средств индивидуализации ООО «ЗИП». Заимствование сходных и тождественных элементов в обозначениях свидетельствует именно о недобросовестном поведении ООО «Восток-7» на товарном рынке и целенаправленном желании создать впечатление о его причастности к производителю мер твердости.

Резюмируя изложенное, в действиях ООО «Восток-7» усматривается нарушение пункта 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции, выразившегося в использовании ООО «Восток-7» обозначения, сходного с товарным знаком по свидетельству № 756316, принадлежащим Обществу, путем его размещения на товарах (мерах твердости в количестве 10 шт. с заводскими номерами №№ 6219, 3450, 4326, 8221, 6218, 6259, 3435, 6250, 4320, 8216, поставляемые в ФБУ «Государственный региональный центр стандартизации, метрологии и испытаний в Нижегородской области», а также меры твердости в количестве 10 шт. с заводскими номерами №№ 6217, 8218, 6238, 4332, 3449, 6216, 8217, 6243, 4339, 3433 поставляемые в ФБУ «Государственный региональный центр стандартизации, метрологии и испытаний в г. Санкт-Петербурге и Ленинградской области»), а также при использовании в сети Интернет на сайте

<https://vostok7.ru/vendors/rf/tachpribor/> изображения товарного знака по свидетельству № 756316 в перечне производителей.