

ИГ/163817.01.2017

ООО «ААМ Системз»

111250, г. Москва, Е-250,

ул. Красноказарменная, д. 14

Компания ОУПЕН АЛЛАЙЕНС

ЛИМИТЕД

127018, г. Москва,

Суцевский вал, д. 16, стр. 1

ООО «Сэнсит.ру»

127018, г. Москва,

Суцевский вал, д. 16, стр. 4

ООО «Аксиома Групп»

105066, г. Москва,

ул. Спартаковская, д. 19, стр. 3А

РЕШЕНИЕ

по делу № 1-14-1211/77-16

«22» ноября 2016 г. г. Москва

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве

по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства

Российской Федерации (далее — Комиссия Московского УФАС России, Комиссия)

в составе:

председателя Комиссии: И.С. Гудковой,

членов Комиссии: П.В. Олейника, А.О. Аксаментова, П.Б. Дмитриева, Н.С.

Уваровой, В.Н. Никитухиной,

рассмотрев дело № 1-14-1211/77-16 по признакам нарушения ООО «ААМ

Системз» пункта 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О

защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции), выразившегося во

введении ООО «ААМ Системз» в оборот товара с использованием обозначения

«SENSIT», сходного до степени смешения с товарным знаком «SENSEIT»,

принадлежащим Компании ОУПЕН АЛЛАЙЕНС ЛИМИТЕД по свидетельству

№ 441003,

в присутствии представителей ООО «ААМ Системз» в лице Борцова А.А.

1

(по доверенности б/н от 02.08.2016), законного представителя Бреева А.Л.

(решение о продлении полномочий генерального директора от 27.01.2016),

представителя Компании ОУПЕН АЛЛАЙЕНС ЛИМИТЕД в лице Васина Д.В. (по

доверенности б/н от 10.06.2016), представителя ООО «Аксиома Групп» в лице

Пинчука А.С. (по доверенности № 16 от 15.09.2016),

в отсутствие представителей ООО «Сэнсит.ру» (уведомлено надлежащим

образом),

УСТАНОВИЛА:

Дело № 1-14-1211/77-16 о нарушении антимонопольного законодательства

возбуждено на основании заявления Компании ОУПЕН АЛЛАЙЕНС ЛИМИТЕД

относительно наличия в действиях ООО «ААМ Системз» признаков нарушения

пункта 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции, выразившегося во введении

ООО «ААМ Системз» в оборот товаров, маркированных обозначением «SENSIT»,

сходным до степени смешения с товарным знаком «SENSEIT», принадлежащим

Компании ОУПЕН АЛЛАЙЕНС ЛИМИТЕД по свидетельству № 441003.

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.

Исходя из пункта 1.4 Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденного Приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220, 2

проведение анализа состояния конкуренции на товарном рынке не требуется для дел о нарушении антимонопольного законодательства в части недобросовестной конкуренции.

Комиссией Московского УФАС России установлены следующие обстоятельства.

ООО «ААМ Системз» (адрес: 127055, г. Москва, ул. Новослободская, д. 67/69, пом. VIII, ком. 1) является юридическим лицом, действующим на основании Устава, включено в Единый государственный реестр юридических лиц 27.01.2010 за основным государственным регистрационным номером 1107746036540, ИНН 7707718776, КПП 770701001.

Согласно выписке из Единого государственного реестра юридических лиц, основным видом деятельности ООО «ААМ Системз» является деятельность агентов по оптовой торговле машинами, промышленным оборудованием, судами и летательными аппаратами, код Общероссийского классификатора видов деятельности (далее — ОКВЭД) 46.14. ООО «ААМ Системз» также осуществляет разработку компьютерного программного обеспечения (код ОКВЭД 62.01), консультативную деятельность и работы в области компьютерных технологий (код ОКВЭД 62.02) и др.

Осуществление указанной деятельности ООО «ААМ Системз» подтверждается Накладной на отпуск № Р-021015-1 от 02.10.2015, в соответствии с которой передается во временное пользование Компании ОУПЕН АЛЛАЙЕНС ЛИМИТЕД беспроводной парковочный датчик, монтируемый в дорожное покрытие, а также сведениями из общедоступных источников информации, в частности сайта в

сети Интернет по адресу aamsystems.ru.

Компания ОУПЕН АЛЛАЙЕНС ЛИМИТЕД (адрес: Иродоту, 3, П.К. 3095,

г. Лимассол, Кипр) учреждена в соответствии с законами Республики Кипр, регистрационный номер HE 268993, является правообладателем товарного знака по свидетельству № 441003 и осуществляет свою деятельность через ООО «Сэнсит.ру», являющееся лицензиатом Компании по Лицензионному договору о предоставлении права на использование товарного знака от 01.08.2012,

что подтверждается материалами дела и представленным лицензионным договором.

ООО «Сэнсит.ру» (адрес: 129594, г. Москва, ул. Суцневский вал, д. 16, стр. 4) является юридическим лицом, действующим на основании Устава, включено в Единый государственный реестр юридических лиц 11.11.2010 за основным государственным регистрационным номером 1107746917574, ИНН 7734646143, КПП 771501001.

Согласно выписке из Единого государственного реестра юридических лиц, основным видом деятельности ООО «Сэнсит.ру» является розничная торговля, осуществляемая непосредственно при помощи информационно-коммуникационной сети Интернет, код Общероссийского классификатора видов деятельности (далее — ОКВЭД) 47.91.2. ООО «Сэнсит.ру» также осуществляет оптовую торговлю прочими машинами и оборудованием (код ОКВЭД 46.69), деятельность агентов, специализирующуюся на оптовой торговле прочими

3

отдельными видами товаров (код ОКВЭД 46.18).

Осуществление указанной деятельности ООО «Сэнсит.ру» подтверждается Договором поставки № SNT-016-090415, заключенным между ООО «Сэнсит.ру» и ООО «Асбис», Договором № SNT-029-141114, заключенным между ООО «Сэнсит.ру» и ЗАО «Юлмарт», а также иными договорами, представленными Компанией ОУПЕН АЛЛАЙЕНС ЛИМИТЕД в материалы дела № 1-14-1211/77-16. Таким образом, Комиссией Московского УФАС России установлено, что Компания ОУПЕН АЛЛАЙЕНС ЛИМИТЕД и ООО «ААМ Системз» осуществляют хозяйственную деятельность на товарном рынке по оптовой торговле машинами и прочим оборудованием, в том числе на территории г. Москвы, а, следовательно являются конкурентами, действующими на едином товарном рынке. Компания ОУПЕН АЛЛАЙЕНС ЛИМИТЕД является правообладателем товарного знака «SENSEIT» по свидетельству № 441003, зарегистрированного для 09, 10, 11, 35, 37, 38, 42 классов Международной классификации товаров и услуг. ООО «ААМ Системз» использует на товаре и на сайте в сети Интернет aamsystems.ru обозначение «SENSIT».

Согласно Справке, выданной Федеральной службой по интеллектуальной собственности (вх. № 47709 от 21.12.2015) по запросу Московского УФАС России (исх. № ИГ/44768 от 19.11.2015), обозначение «SENSIT», используемое ООО «ААМ Системз» на рассматриваемых датчиках, является сходным до степени смешения с товарным знаком «SENSEIT» по свидетельству № 441003, поскольку ассоциируются с ним в целом в силу графического и фонетического сходства. В соответствии с пунктом 1 статьи 1229 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее — ГК РФ), гражданин или юридическое лицо, обладающие исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (правообладатель), вправе использовать такой результат или такое средство по своему усмотрению любым не противоречащим закону способом. Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации,

если ГК РФ не предусмотрено иное.

Правообладатель может по своему усмотрению разрешать или запрещать другим лицам использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации. Отсутствие запрета не считается согласием (разрешением).

Другие лица не могут использовать соответствующий результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации без согласия правообладателя, за исключением случаев, предусмотренных ГК РФ.

Согласно пункту 1 статья 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. Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на товарный знак.

Согласно пункту 3 статья 1484 ГК РФ, никто не вправе использовать без

4 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.

В соответствии с пунктом 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции, недобросовестной конкуренцией являются любые действия хозяйствующих субъектов, 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.

Комиссией Московского УФАС России установлено следующее.

Компания ОУПЕН АЛЛАЙЕНС ЛИМИТЕД действует на территории Российской Федерации, в том числе на территории города Москвы, через ООО «Сэнсит.ру», являющееся лицензиатом Компании по лицензионному договору, представленному в материалы дела.

ООО «Сэнсит.ру» ведет деятельность с использованием товарного знака «SENSEIT», принадлежащего Компании ОУПЕН АЛЛАЙЕНС ЛИМИТЕД по свидетельству № 441003. Факт введения в оборот и реализации товаров, маркированных данным товарным знаком, подтверждается договорами, представленными Компанией в материалы дела сопроводительным письмом к документам по обращению 36455 от 09.10.2015 (вх. № 44232 от 01.12.2015).

Также, Компанией ОУПЕН АЛЛАЙЕНС ЛИМИТЕД в подтверждение своих доводов представлены следующие договоры: Договор № SNT-013-04032013 от 04.03.2014, Договор № SNT-019-020614 от 02.06.2014, предметом которых являются беспроводные магнитные датчики, маркированные рассматриваемым товарным знаком.

Между тем, в материалы настоящего дела ООО «ААМ Системз» был приложен скриншот изображения официального сайта ООО «Сэнсит.ру» через сервис WAYBACKMACHINE на 03.04.2016, в соответствии с которым беспроводные магнитные датчики Компании ОУПЕН АЛЛАЙЕНС ЛИМИТЕД на установленную дату не предлагались к продаже.

Компания ОУПЕН АЛЛАЙЕНС ЛИМИТЕД считает, что приложенный

скриншот не может служить достоверным доказательством того, что Компания не осуществляла реализацию датчиков на установленный период времени, поскольку данный сервис предназначен для архивации статичных страниц Интернета и не имеет технической возможности архивировать страницы, не имеющие постоянного адреса. Кроме того, Компания дополнительно пояснила, что рассматриваемые датчики на момент подачи заявления реализовывались исключительно в составе системы Мобитрек, информация о которых была представлена в одноименном разделе на официальном сайте ООО «Сэнсит.ру». Затем информация о датчиках была перенесена в отдельный раздел в связи с расширением продуктовой линейки SENSEIT.

5

Система Мобитрек представляет собой геолокационный комплекс по отслеживанию транспортных средств, прокладыванию маршрутов и т. д. Данная система, установленная в виде программы на мобильные устройства, позволяет отслеживать парковочные пространства при помощи датчиков парковки, являющихся частью системы.

Комиссия Московского УФАС России поддерживает указанные доводы заявителя и считает необходимым отметить следующее.

Компания ОУПЕН АЛЛАЙЕНС ЛИМИТЕД представила протокол осмотра доказательств, в частности, официального сайта ООО «ААМ Системз», на котором Обществом предлагаются к продаже датчики SENSIT, а также письмо от ООО «ААМ Системз» с предложением предоставить Компании рассматриваемый датчик на временной безвозмездной основе для тестирования. Таким образом, заявитель считает, что ООО «ААМ Системз» ввело парковочный датчики с обозначением SENSIT в гражданский оборот.

Обществом не оспаривается факт отправления рассматриваемого письма, однако Общество считает, что поскольку с момента предложения товара к продаже

на официальном сайте ООО «ААМ Системз» данный товар реализован не был, следовательно, в действиях Общества отсутствует факт введения рассматриваемого товара в оборот.

Комиссия Московского УФАС не может согласиться с изложенным доводом ООО «ААМ Системз» в связи со следующим.

Согласно пункту 1 статьи 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 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.

Из смысла данной нормы следует, что не только продажа и обмен товара, но любое иное введение в гражданский оборот товара с незаконным использованием

результатов интеллектуальной деятельности является недобросовестной

конкуренцией.

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 на товарах, в том числе на этикетках, упаковках

товаров, которые производятся, предлагаются к продаже, продаются,

6

демонстрируются на выставках и ярмарках или иным образом вводятся в гражданский оборот на территории Российской Федерации, либо хранятся или перевозятся с этой целью, либо ввозятся на территорию Российской Федерации. Из смысла данной нормы следует, что под иным введением в гражданский оборот понимается не только продажа или обмен, но и производство, предложение

к продаже, демонстрация на выставках и ярмарках. При этом, перечень способов введения в гражданский оборот товаров с использованием результатов интеллектуальной деятельности не является исчерпывающим. Указанная позиция подтверждается также определением Верховного Суда Российской Федерации от 09.12.2015 № 304КГ-15-8874 по делу № А67-4453/14.

Таким образом, факт введения в оборот датчика ООО «ААМ Системз» с нанесенным на него обозначением «SENSIT» подтверждается рассматриваемым выше предложением к продаже.

Также, Комиссией Московского УФАС России из общедоступных источников, в том числе в сети Интернет, установлено, что спорные датчики с нанесенным на них обозначением «SENSIT» были установлены в городе Москве в 2013 году. ООО «АММ Системз» подтвердило данную информацию, дополнительно пояснив, что на установленный период времени Общество сотрудничало с ООО «Аксиома Групп», оказывая консультативные услуги по установке рассматриваемых датчиков. Таким образом, рассматриваемые датчики в

2013 году были установлены ООО «Аксиома Групп», связь ООО «ААМ Системз» с введением в оборот этого товара не установлена.

Кроме того, установлено, что ООО «АММ Системз» является официальным дистрибьютером Компании N.V. Nederlandsche Apparatenfabriek «Nedap», производящей оборудование беспроводной парковочной системы, маркированной

обозначением «SENSIT». Однако ООО «ААМ Системз» не представило в материалы дела доказательств, свидетельствующих о правах на использование обозначения «SENSIT» Компанией N.V. Nederlandsche Apparatenfabriek «Nedap». Следовательно, Комиссия приходит к выводу об отсутствии доказательств, свидетельствующих о правомерном использовании обозначения «SENSIT» ООО «ААМ Системз».

Общество против изложенного довода не имеет возражения. Кроме того, на заседании Комиссии Московского УФАС России ООО «ААМ Системз» пояснило, что согласно со всеми обстоятельствами, изложенными Комиссией в заключении об обстоятельствах дела № 1-14-1211/77-16.

Резюмируя изложенное, на основании материалов дела № 1-14-1211/77-16, Комиссией Московского УФАС России действия ООО «ААМ Системз» признаны актом недобросовестной конкуренции, установлены все признаки такого деяния, сформулированные в пункте 9 статьи 4, пункте 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции.

Нарушение ООО «ААМ Системз» пункта 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции непосредственно выразилось во введении ООО «ААМ Системз» в оборот товара с использованием обозначения «SENSIT», сходного до степени смешения с товарным знаком «SENSEIT», принадлежащим Компании ОУПЕН

7

АЛЛАЙЕНС ЛИМИТЕД по свидетельству № 441003.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 49 Закона о защите конкуренции, Комиссия Московского УФАС России РЕШИЛА:

Признать ООО «ААМ Системз», совершившее действия по введению в оборот товара с использованием обозначения «SENSIT», сходного до степени смешения с товарным знаком «SENSEIT», принадлежащим Компании ОУПЕН АЛЛАЙЕНС ЛИМИТЕД по свидетельству № 441003, нарушившим пункт 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции.

Председатель Комиссии И.С. Гудкова

Члены Комиссии П.В. Олейник

А.О. Аксаментов

П.Б. Дмитриев

Н.С. Уварова

В.Н. Никитухина

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в Арбитражный суд г. Москвы.

Примечание. За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2.5 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

8

Исполнитель: В.Н. Никитухина, (495) 784-75-05 (доб. 167)

9