ЗАКЛЮЧЕНИЕ

ОБ ОБСТОЯТЕЛЬСТВАХ ДЕЛА № 069/01/14.6-13/2021

«09» ноября 2021 года г. Тверь

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тверской области (далее – Тверское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии: Ключникова Е.В., временно исполняющий обязанности заместителя руководителя управления – начальника отдела контроля закупок,

члены Комиссии:

- Меджидов Р.Г., начальник отдела антимонопольного контроля,

- Киртоакэ И.В., ведущий специалист-эксперт отдела антимонопольного контроля,

при участии посредством видеоконференц-связи представителя Акционерного общества «Центр аварийно-спасательных и экологических операций» (далее – АО «ЦАСЭО», заявитель): <***> (по доверенности от 08.04.2021 № ЦЭ-64),

в отсутствие представителей Общества с ограниченной ответственностью «ЕХП-ЭКОСПАС» (далее - ООО «ЕХП-ЭКОСПАС», ответчик), надлежащим образом извещенного о дате и времени рассмотрения дела,

рассмотрев дело № 069/01/14.6-13/2021 по признакам нарушения ООО «ЕХП-ЭКОСПАС» пункта 1 статьи 14.6 и части 1 статьи 14.4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

Настоящее дело № 069/01/14.6-13/2021 возбуждено после признания Арбитражным судом Тверской области (далее – суд) недействительным решения Тверского УФАС России от 20.04.2018 по делу № 04-6/1-12/2017 (арбитражное дело № А66-6011/2020).

Суд, отменяя решение антимонопольного органа, указал, что в

действиях ООО «ЕХП-ЭКОСПАС» имеются признаки нарушения пункта 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции, выразившиеся в использовании в коммерческом обозначении и на сайте организации обозначения «ЭКОСПАС» («ECOSPAS»), поскольку АО «ЦАСЭО» является правообладателем товарных знаков «ЭКОСПАС» и «ECOSPAS» (свидетельства №№ 272898, 601545, 601544, 606614, 607207).

В ходе рассмотрения дела № 069/01/14.6-13/2021 АО «ЦАСЭО» уточнило свои требования, указав, что ООО «ЕХП-ЭКОСПАС» прекратило использование обозначения, сходного с товарными знаками АО «ЦАСЭО» в доменном имени http://ehp-ecospas.ru, но при этом продолжает использование обозначения «ЭКОСПАС» в коммерческой деятельности в своем фирменном наименовании. Индивидуализирующая часть фирменного наименования «ЕХП-ЭКОСПАС» содержит доминирующий элемент «ЭКОСПАС», сходный до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 272898 (ЭКОСПАС) с приоритетом от 20.11.2002, что, по мнению АО «ЦАСЭО», также образует состав нарушения части 1 статьи 14.4 Закона о защите конкуренции.

ООО «ЕХП-ЭКОСПАС» полагает, что в его действиях отсутствуют признаки нарушения пункта 1 статьи 14.6 и части 1 статьи 14.4 Закона о защите конкуренции и просит прекратить рассмотрение данного дела, поскольку его фирменное наименование и товарный знак № 272898, принадлежащий АО «ЦАСЭО», не могут вызвать смешения.

Учитывая, что АО «ЦАСЭО» и ООО «ЕХП-ЭКОСПАС» в период с 2016 по 2021 годы принимали участие в одних и тех же закупках на территории Тверской и Московской областях, Тверским УФАС России были запрошены полномочия у ФАС России по рассмотрению данного дела.

ФАС России письмом от 15.06.2021 № АК/48537/21 наделило Тверское УФАС России полномочиями по рассмотрению дела № 069/01/14.6-13/2021 в отношении ООО «ЕХП-ЭКОСПАС» по признакам нарушения пункта 1 статьи 14.6 и части 1 статьи 14.4 Закона о защите конкуренции.

Материалы, представленные в рамках дела, свидетельствуют о следующем.

АО «ЦАСЭО» является правообладателем товарных знаков

«ЭКОСПАС» и «ECOSPAS» по свидетельствам Российской Федерации №№272898, 601545, 601544, 606614, 607207, с датами приоритета от 20.11.2002 и 21.01.2016 соответственно, а также было зарегистрировано в качестве юридического лица 21.12.1998 за основным видом деятельности «Обеспечение безопасности в чрезвычайных ситуациях (прочая)».

Правообладателю товарного знака – АО «ЦАСЭО» стало известно о том, что ООО «ЕХП-ЭКОСПАС» в коммерческой деятельности незаконно использует обозначение ЭКОСПАС», поскольку лицензионных договоров на использование указанных выше товарных знаков между АО «ЦАСЭО» и ответчиком не заключалось.

ООО «ЕХП-ЭКОСПАС» зарегистрировано в г. Твери в качестве юридического лица 14.12.2012 (ОГРН 1126952029984, ИНН 6950160243). ООО «ЕХП-ЭКОСПАС» осуществляет основную деятельность по обеспечению безопасности в чрезвычайных ситуациях; деятельность по обеспечению безопасности в области использования атомной энергии (код ОКВЭД ОК 029-2014 КДЕС. Ред. 2 - 84.25).

АО «ЦАСЭО» (г. Москва) осуществляет свою деятельность с 21.12.1998. Слово «ЭКОСПАС» присутствует в наименованиях структурных единиц АО «ЦАСЭО» (Калужский аварийно-спасательный отряд ПАСФ ЦАСО «ЭКОСПАС – филиала АО «ЦАСЭО», Тверской аварийно-спасательный отряд ПАСФ ЦАСО «ЭКОСПАС – филиала АО «ЦАСЭО», Ярославский аварийно-спасательный отряд ПАСФ ЦАСО «ЭКОСПАС – филиала АО «ЦАСЭО» и другие), а также в документации, на спецодежде, эмблемах на территории Москвы, Санкт-Петербурга и Тверской области и оказывает услуги по поддержанию в постоянной боевой готовности сил и средств для реагирования на чрезвычайные ситуации, а, следовательно, использует данные обозначения как коммерческое обозначение.

На территории Тверской области действует Тверской аварийно-спасательный отряд ПАСФ ЦАСО «ЭКОСПАС – филиала АО «ЦАСЭО», который аттестован на право ведения поисково-спасательных и газоспасательных работ в чрезвычайных ситуациях (имеет аттестацию АСС (АСФ) и спасателей топливно-энергетического комплекса согласно протоколу № 16/2-1-068 от 26.05.2020). АО «ЦАСЭО» представило документы, подтверждающие исполнение договоров на оказание услуг по поддержанию в постоянной боевой готовности сил и средств для реагирования на

чрезвычайные ситуации, заключенных с организациями, зарегистрированными на территории Тверской области, в период с 2017 по 2021 годы. Факты оказанных услуг силами АО «ЦАСЭО» на территории Тверской области за период с 2017 по 2021 годы подтверждены подписанными сторонами актами.

ООО «ЕХП-ЭКОСПАС» в период с 2017 по 2020 годы оказывало услуги по обеспечению безопасности в чрезвычайных ситуациях на территории Тверской области, что подтверждено представленным в материалы дела реестром организаций Твери и Тверской области, с которыми заключены соответствующие договоры.

Подтверждением того, что ООО «ЕХП–ЭКОСПАС» оказывает услуги на территории Московской области, является государственный контракт от 27.10.2016 №0348200049716000352 по обслуживанию опасных производственных объектов ГБУ МО «Мосавтодор» с целью локализации и ликвидации аварий, проведению аварийно-спасательных работ, поддержанию в постоянной боевой готовности сил и средств к реагированию на аварийные ситуации на опасных производственных объектах территориальных подразделений ГБУ МО «Мосавтодор. Все 24 объекта, указанные в приложении к договору, находятся на территории Московской области.

В силу положений статьи 1225 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - 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, в том числе фирменные наименования, коммерческие обозначения.

В соответствии с пунктом 1 статьи 1229 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 (статья 1233), если настоящим Кодексом 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).

В силу пункта 1 статьи 1539 ГК РФ правообладателю принадлежит исключительное право использования коммерческого обозначения в качестве средства индивидуализации принадлежащего ему предприятия любым не противоречащим закону способом (исключительное право на коммерческое обозначение), в том числе путем указания коммерческого обозначения на вывесках, бланках, счетах и на иной документации, в объявлениях и рекламе, на товарах или их упаковках, если такое обозначение обладает достаточными различительными признаками и его употребление правообладателем для индивидуализации своего предприятия является известным в пределах определенной территории.

Как разъяснено в пункте 177 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 23 апреля 2019 г. № 10 «О применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации» исключительное право использования коммерческого обозначения на основании пункта 1 статьи 1539 ГК РФ принадлежит правообладателю, если такое обозначение обладает достаточными различительными признаками и его употребление правообладателем для индивидуализации своего предприятия является известным в пределах определенной территории. В связи с этим право на коммерческое обозначение не возникает ранее момента начала фактического использования такого обозначения для индивидуализации предприятия (например, магазина, ресторана и так далее).

Согласно пункту 2 статьи 1539 ГК РФ не допускается использование коммерческого обозначения, способного ввести в заблуждение относительно принадлежности предприятия определенному лицу, в частности обозначения, сходного до степени смешения с фирменным наименованием, товарным знаком или защищенным исключительным правом коммерческим обозначением, принадлежащим другому лицу, у которого соответствующее исключительное право возникло ранее.

Правообладатель может предоставить другому лицу право использования своего коммерческого обозначения в порядке и на условиях, которые предусмотрены договором аренды предприятия (статья 656 ГК РФ) или договором коммерческой концессии (статья 1027 ГК РФ).

Использование АО «ЦАСЭО» коммерческого обозначения «ЭКОСПАС» («ECOSPAS») при осуществлении предпринимательской деятельности на основании зарегистрированного товарного знака № 272898 ранее даты создания ООО «ЕХП-ЭКОСПАС» - 14.12.2012 и узнаваемость АО «ЦАСЭО» под данным коммерческим обозначением подтверждается следующими фактами:

- регистрацией и функционированием на территории Российской Федерации следующих филиалов АО «ЦАСЭО» до 14.12.2012: Сахалинский центр «ЭКОСПАС», Архангельский центр «ЭКОСПАС», Центральный аварийно-спасательный отряд «ЭКОСПАС», Астраханский центр «ЭКОСПАС», Ярославский центр «ЭКОСПАС», Саратовский центр «ЭКОСПАС», Нижневартовский центр «ЭКОСПАС»;

- регистрацией АО «ЦАСЭО» доменного имени www.ecospas.ru с 26.05.2009 и размещением на нем информации об Обществе;

- публикациями, в том числе:

- в интернет издании www.to-inform.ru № 117 за июнь 2010 года (статья «Экологическое спасение») указано, что ОАО «ЦАСЭО» - «ЭКОСПАС» - вертикально-интегрированная компания, в её состав (по состоянию на июнь 2010 года) входит 5 региональных центров и 14 филиалов в субъектах РФ, предприятие по производству оборудования для ликвидации ЧС(Н) и «Центральный Аварийный Спасательный Отряд «ЭКОСПАС», являющийся главной составляющей сводной группировки центра. На вооружении отряда находится самая современная тяжелая нефтесборная техника. В составе подразделения есть спасатели, медики, связисты, специалисты противопожарной противохимической служб;
- в общественно-политическом журнале «Сахалинское информационно-аналитическое агентство» в 2009 году www.siaa.ru/? pg=1&id=111699&owner=129&page=4424&ndat=&cd=062017&h d = (публикация ««Экоспас» на страже»);
- на сайте МЧС России в 2008 году www.mchs.gov.ru/operationalpage/ digest/item/262241 (77 спец. отряд «ЭКОСПАС», Московская область); www.mchs. gov.ru/dop/info/smi/news/item/228848 (сводки МЧС России, Экоспас в Рязанской области).

Закон о защите конкуренции, государственный контроль за

соблюдением которого осуществляют антимонопольные органы, призван предупреждать и пресекать монополистическую деятельность и недобросовестную конкуренцию.

В соответствии со статьей статьи 4 Закона о защите конкуренции под конкуренцией понимается соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке; хозяйствующим субъектом признается 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.

Согласно пункту 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции недобросовестной конкуренцией признаются неправомерные действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесли или могут нанести вред деловой репутации последних.

Формы и способы недобросовестной конкуренции приведены в статьях 14.1-14.8 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с пунктом 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, путем незаконного использования 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.

Следовательно, для признания действий хозяйствующего субъекта недобросовестной конкуренцией такие действия должны одновременно: совершаться хозяйствующим субъектом-конкурентом; быть направленными на получение преимуществ в предпринимательской деятельности; противоречить законодательству, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости; причинять (иметь возможность причинять) убытки другому хозяйствующему субъекту конкуренту либо наносить (иметь возможность наносить) вред его деловой репутации (причинение вреда).

При этом установлению подлежит вся совокупность вышеназванных обстоятельств, поскольку при недоказанности хотя бы одного из элементов состава действия лица не могут быть признаны актом недобросовестной конкуренции.

Ответчик выступает в гражданском обороте под своим фирменным наименованием «ЕХП-ЭКОСПАС» с 14.12.2012, осуществляя деятельность, аналогичную деятельности АО «ЦАСЭО», так как оказывает услуги по обслуживанию опасных производственных объектов с целью локализации и ликвидации аварий, проведению аварийно-спасательных работ, поддержанию в постоянной боевой готовности сил и средств к реагированию
на аварийные ситуации на опасных производственных объектах.

По состоянию на 09.11.2021 сайт ООО «ЕХП-ЭКОСПАС» www.ehp-ecospas.ru не функционирует. Согласно информации ООО «ЕХП-ЭКОСПАС», изложенной в письме от 09.04.2021 № б/н, в своей деятельности ООО «ЕХП-ЭКОСПАС» не использует сайты.

Имеющиеся в материалах дела документы свидетельствуют о том, что АО «ЦАСЭО» и ООО «ЕХП-ЭКОСПАС» являются участниками одного товарного рынка услуг по обеспечению безопасности объектов в чрезвычайных условиях на территории Тверской и Московской областей.

Исключительное право АО «ЦАСЭО» на товарный знак «ЭКОСПАС»,

коммерческое обозначение «ЭКОСПАС» возникло ранее, чем право ООО «ЕХП-ЭКОСПАС» на фирменное наименование с использованием слова «ЭКОСПАС».

ООО «ЕХП-ЭКОСПАС» использует в коммерческой деятельности наименование, сходное до степени смешения с товарными знаками по свидетельствам Российской Федерации №№ 272898, 601544, 606614, исключительное право (пункт 2 статьи 1481 ГК РФ) на один из которых (№ 272898) у заявителя возникло ранее (20.11.2002), чем у ООО «ЕХП-ЭКОСПАС» (пункт 2 статьи 1475 ГК РФ). При этом АО «ЦАСЭО» принадлежит серия товарных знаков, объединенных единым словесным элементом и коммерческое обозначение, используемые для осуществления своей предпринимательской деятельности, в связи с чем в действиях ООО «ЕХП-ЭКОСПАС» имеется умысел на получение необоснованных преимуществ в предпринимательской деятельности.

При этом произвольная часть используемого в коммерческой деятельности фирменного наименования общества – «ЕХП-ЭКОСПАС» сходно до степени смешения с товарными знаками АО «ЦАСЭО», так как они имеют в своем составе фонетически тождественный словесный элемент «ЭКОСПАС», который является транслитерацией словесного элемента «ECOSPAS».

В соответствии с пунктом 10.6 Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденного приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220, проведен краткий обзор состояния конкуренции на товарном рынке услуг по обеспечению безопасности объектов в чрезвычайных условиях.

Исследуемый товарный рынок имеет следующие границы:

- продуктовые границы – услуги по обеспечению безопасности в чрезвычайных условиях;

- географические границы – Тверская и Московская области;

Временной интервал исследования товарного рынка определен периодом с 15.06.2017 по 09.11.2021 (дата выдачи заключения).

В состав хозяйствующих субъектов, действующих на анализируемом товарном рынке, входят АО «ЦАСЭО» и ООО «ЕХП-ЭКОСПАС».

В соответствии с целями исследования проведен ретроспективный анализ состояния конкуренции на товарном рынке, поскольку

необходимо было установить положение на рынке, сложившееся на дату рассмотрения настоящего дела.

Использование ООО «ЕХП-ЭКОСПАС» обозначения «ЭКОСПАС», сходного до степени смешения с зарегистрированным товарным знаком, принадлежащем АО «ЦАСЭО» («ЭКОСПАС»), которое последнее использует в коммерческих целях, способно повлечь смешение с деятельностью АО «ЦАСЭО».

Действия ООО «ЕХП-ЭКОСПАС», выразившиеся в незаконном использовании при осуществлении своей предпринимательской деятельности наименования «ЕХП-ЭКОСПАС», сходного до степени смешения с товарными знаками по свидетельствам Российской Федерации №№ 272898, 601544, 606614 и коммерческим обозначением АО «ЦАСЭО», свидетельствуют о наличии признаков нарушения ООО «ЕХП-ЭКОСПАС» антимонопольного законодательства, а именно пункта 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции.

Данный вывод подтвержден судебной практикой (постановлением Четырнадцатого арбитражного суда от 18.04.2019 и постановлением Суда по интеллектуальным правам от 05.09.2019 по делу № А66-12330/2018).

Учитывая вышеизложенные обстоятельства, Комиссия Тверского УФАС России приходит к выводу о необходимости квалифицировать действия ООО «ЕХП-ЭКОСПАС», выразившиеся в незаконном использовании при осуществлении предпринимательской деятельности, товарных знаков и коммерческого обозначения, правообладателем которых является АО «ЦАСЭО», как действия, нарушающие требования пункта 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции Закона о защите конкуренции.

Комиссия Тверского УФАС России не установила в действиях ООО «ЕХП-ЭКОСПАС» признаки нарушения части 1 статьи 14.4 Закона о защите конкуренции.

В соответствии с частью 5 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции лицам, участвующим в деле, предлагается в срок до 22.11.2021 представить Комиссии Тверского УФАС России пояснения, дополнительные доказательства в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела № 069/01/14.6-13/2021.

Председатель Комиссии: Е.В. Ключникова

Члены Комиссии: Р.Г. Меджидов, И.В. Киртоакэ