

РЕШЕНИЕ

по делу № 9/04-16а

г. Киров

Резолютивная часть решения оглашена 22 декабря 2016 года.

В полном объеме решение изготовлено 26 декабря 2016 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия Кировского УФАС России) в составе: председателя Комиссии – ... – заместителя руководителя управления – начальника отдела контроля закупок, членов Комиссии – ... – начальника отдела финансовых рынков и рекламы, ... – специалиста 1 разряда отдела финансовых рынков и рекламы,

в присутствии:

от ответчика – ООО «Симбирский крановый завод» - директора <...> на основании Устава,

в отсутствие заявителя – ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод», надлежащим образом уведомленного о дате, времени и месте рассмотрения дела,

при ведении протокола Метелевой Н.В. – начальником отдела финансовых рынков и рекламы,

рассмотрев дело № 9/04-16а по признакам нарушения ООО «Симбирский крановый завод» (...) части 1 статьи 14.4, части 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Федеральный закон «О защите конкуренции»),

УСТАНОВИЛА:

В Кировское УФАС России поступило заявление ООО «Торговый Дом «Симбирский крановый завод» (далее – ООО ТД «СКЗ», Заявитель) от 19.04.2016 №6/н (вх.№ 2506 от 25.04.2016) по вопросу незаконных, по мнению заявителя, действий ООО «Симбирский крановый завод» по недобросовестной конкуренции, связанных с незаконным введением в гражданский оборот, а также приобретением и использованием фирменного наименования «Симбирский крановый завод», сходного до степени смешения с товарным знаком, принадлежащим ООО «ТД «Симбирский крановый завод».

Как указывает Заявитель, ООО «Симбирский крановый завод» (г. Киров) поставляет и реализует товар, используя наименование «Симбирский крановый завод». В то же время ООО ТД «СКЗ» является правообладателем товарного знака «Симбирский крановый завод» на основании свидетельства на товарный знак №493677 от 09.08.2013. Кроме того, ООО «Симбирский крановый завод» (г. Киров) осуществляет продажи товара с незаконным использованием товарного знака, принадлежащего Заявителю, что подтверждается коммерческими предложениями, высланными в адрес ООО «ПКС «Твой дом», ООО «Альметьевский трубный завод».

Таким образом, по мнению Заявителя, ООО «Симбирский крановый завод» незаконно использует и вводит в гражданский оборот результаты интеллектуальной деятельности, принадлежащие ООО «ТД «СКЗ», нарушая положения Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее по тексту – Федеральный закон «О защите конкуренции»).

Учитывая тот факт, что в действиях ООО «Симбирский крановый завод», выразившихся в приобретении и использовании фирменного наименования, сходного до степени смешения с фирменным наименованием хозяйствующего субъекта – конкурента, а также в использовании для индивидуализации своих услуг обозначения «СКЗ. Симбирский крановый завод» с изображением крюка подъемного крана, сходного до степени смешения с товарным знаком «СИМБИРСКИЙ КРАНОВЫЙ ЗАВОД», коммерческим обозначением «СКЗ. Симбирский крановый завод» с изображением крюка подъемного крана, используемыми другим хозяйствующим субъектом – конкурентом (ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод»), который осуществляет аналогичные виды деятельности, что может вызвать смешение с товарами, вводимыми хозяйствующим субъектом-конкурентом в гражданский оборот на территории Российской Федерации, содержатся признаки нарушения части 1 статьи 14.4, части 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», приказом от 14.07.2016 №23 Кировским УФАС России было возбуждено производство по делу о нарушении антимонопольного законодательства в отношении ООО «Симбирский крановый завод». В качестве заявителя привлечено ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод».

Назначенное на 24.08.2016 рассмотрение дела №9/04-16а было отложено ввиду необходимости направления запроса в Роспатент для получения заключения о наличии либо отсутствии сходства до степени смешения обозначения «СКЗ. Симбирский крановый завод», используемого в своей деятельности ООО «Симбирский крановый завод» с товарным знаком «Симбирский крановый завод» другого хозяйствующего субъекта – конкурента ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод»; фирменных наименований Обществ, а также в связи с необходимостью получения дополнительных документов и сведений у лиц, участвующих в деле.

Определением от 28.09.2016 срок рассмотрения дела №9/04-16а продлен до 14.04.2017, рассмотрение дела отложено ввиду необходимости получения ответа от Роспатента на запрос Кировского УФАС России от 26.08.2016 №3783/04 для получения заключения о наличии либо отсутствии сходства до степени смешения обозначения «СКЗ. Симбирский крановый завод», используемого в своей деятельности ООО «Симбирский крановый завод» с товарным знаком «Симбирский крановый завод» другого хозяйствующего субъекта – конкурента ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод»; фирменных наименований Обществ, а также в связи с необходимостью получения дополнительных документов и сведений у лиц, участвующих в деле.

15.11.2016 в рассмотрении дела №9/04-16а объявлялся перерыв до 21.11.2016 в 9.00.

21.11.2016 в рассмотрении дела №9/04-16а объявлялся перерыв до 28.11.2016 в 9.30.

Определением от 28.11.2016 рассмотрение дела №9/04-16а отложено для направления заключения об обстоятельствах дела в соответствии с п.3 ч. 1.1 ст. 47 Федерального закона «О защите конкуренции».

На заседании Комиссии Кировского УФАС России, состоявшемся 22.12.2016, стороны пояснили следующее.

Законный представитель ООО «Симбирский крановый завод» директор <...> факт нарушения не признал. Пояснил, что Общество не имеет производственных мощностей, за время существования ООО «СКЗ» было реализовано ОПУ для токарно – винторезного станка и грузовой барабан для конвейера – элеватора, данная продукция не входит в выпускаемую продукцию ООО «СКЗ» (г. Ульяновск) и реализуемую ООО «ТД «СКЗ». Соответственно, никакого вреда Заявителю нанесено не было. Коммерческое предложение не содержало стилизованного крюка подъемного крана, отправлялось в формате Word, которое может быть отредактировано. Фирменное наименование «Симбирский крановый завод» на товарах, на упаковке, в рекламе, на вывесках не фигурировало. Кроме того, товарный знак не был нигде использован, а было использовано лишь частичное наименование.

Заявитель ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод», надлежащим образом, уведомленный о дате, времени и месте рассмотрения дела, представителя не направил, направил ходатайство о рассмотрении дела в его отсутствие. Согласно представленной в материалы дела позиции, не имеет возражений по поводу выводов, изложенных в заключении Кировского УФАС России об обстоятельствах дела.

Изучив материалы дела, заслушав доводы лиц, участвующих в деле, Комиссия Кировского УФАС России приходит к следующим выводам.

ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод» осуществляет на территории Российской Федерации деятельность по реализации подъемно – транспортного оборудования.

В соответствии с выпиской из Единого государственного реестра юридических лиц (далее по тексту – ЕГРЮЛ) от 13.07.2016 ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод» осуществляет свою деятельность с 07.07.2010 г. С 2010 года Заявитель сотрудничает с производителем подъемно – транспортного оборудования ООО «Симбирский крановый завод» (г. Ульяновск), до февраля 2011г. именовавшегося ООО «Машпромсервис – М», что подтверждается договором от 01.09.2010 №19. Согласно свидетельству, действующему до 31.12.2016, Заявитель является эксклюзивным представителем (отделом сбыта) ООО «Симбирский крановый завод».

Представленные в материалы дела договоры поставки, заключенные ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод» в 2010-2016 г. (договоры от <...>), спецификации Заявителя, а также коммерческие предложения за 2013-2016 годы подтверждают фактическое осуществление деятельности по реализации подъемно – транспортного оборудования на территории Российской Федерации в период 2010-2016 годы.

Для индивидуализации своего товара (услуг) ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод» использует товарный знак «СИМБИРСКИЙ КРАНОВЫЙ ЗАВОД» на основании свидетельства на товарный знак №493677 от 09.08.2013 с приоритетом товарного знака 08.09.2011. Согласно пояснениям, данный знак используется Обществом на документации при оформлении отношений с заказчиками, в предложениях о продаже товаров, а также в объявлениях, на вывесках, в рекламе, в сети Интернет, в том числе в доменном имени.

Кроме того, для индивидуализации своего предприятия ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод» с 2013 года использует коммерческое обозначение, представляющее собой сочетание следующих элементов: заглавные буквы «СКЗ», под которыми выполнена горизонтальная черта и расположен словесный элемент «Симбирский Крановый Завод», слева от указанных элементов размещено изображение в виде стилизованного крюка подъемного крана.

К заявлению Обществом приобщено коммерческое предложение от 11.04.2016, содержащее обозначение, состоящее из изобразительных элементов в виде букв «СКЗ», под которыми выполнена горизонтальная черта и расположены в две строчки словесные элементы «Симбирский Крановый Завод», «торговый дом», слева от указанных элементов размещено изображение в виде стилизованного крюка подъемного крана.

В соответствии с выпиской из Единого государственного реестра юридических лиц от 13.07.2016 ООО «Симбирский крановый завод» осуществляет свою деятельность по производству и реализации подъемно – транспортного оборудования с 29.08.2014.

Представленные в материалы дела договоры поставки <...>, спецификации Ответчика, а также коммерческие предложения за 2015-2016 годы, подтверждают фактическое осуществление деятельности по реализации подъемно – транспортного оборудования на территории Российской Федерации в период 2015-2016 годы.

В 2016 году Ответчик начал осуществлять деятельность по реализации подъемно – транспортного оборудования с применением обозначения, состоящего из изобразительных элементов в виде букв «СКЗ», под которыми выполнена горизонтальная черта и расположен словесный элемент «Симбирский Крановый Завод», слева от указанных элементов размещено изображение в виде стилизованного крюка подъемного крана. Указанное обозначение использовалось в коммерческих предложениях, рассылаемых потенциальным заказчиком.

А) В соответствии с частью 1 статьи 1474 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - Гражданский кодекс РФ) юридическому лицу принадлежит исключительное право использования своего фирменного наименования в качестве средства индивидуализации любым не противоречащим закону способом (исключительное право на фирменное наименование), в том числе путем его указания на вывесках, бланках, в счетах и иной документации, в объявлениях и рекламе, на товарах или их упаковках, в сети "Интернет".

Частью 3 указанной статьи Гражданского кодекса РФ предусмотрено, что не допускается использование юридическим лицом фирменного наименования, тождественного фирменному наименованию другого юридического лица или сходного с ним до степени смешения, если указанные юридические лица осуществляют аналогичную деятельность и фирменное наименование второго юридического лица было включено в единый государственный реестр юридических лиц ранее, чем фирменное наименование первого юридического лица.

Согласно статье 1475 Гражданского кодекса РФ на территории Российской Федерации действует исключительное право на фирменное наименование, включенное в единый государственный реестр юридических лиц. Исключительное право на фирменное наименование возникает со дня государственной регистрации юридического лица и прекращается в момент исключения фирменного наименования из единого государственного реестра юридических лиц в связи с прекращением юридического лица либо изменением его фирменного наименования.

ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод» (ИНН ...) создано 07.07.2010. Организация осуществляет деятельность по реализации подъемно – транспортного оборудования.

ООО «Симбирский крановый завод» (ИНН ...) создано 29.08.2014 и осуществляет аналогичный вид деятельности, а именно, деятельность по производству и реализации подъемно – транспортного оборудования.

Исключительное право на фирменное наименование возникло ранее у ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод».

В пункте 13 информационного письма Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 13.12.2007 № 122 «Обзор практики рассмотрения арбитражными судами дел, связанных с применением законодательства об интеллектуальной собственности» указано, что вопрос о сходстве до степени смешения двух обозначений может быть разрешен судом с позиции рядового потребителя.

Комиссия Кировского УФАС России, оценивая фирменные наименования ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод» и ООО «Симбирский крановый завод» с учетом указанного положения, приходит к выводу о наличии сходства до степени смешения средств индивидуализации Заявителя и Ответчика исходя из наличия общего словосочетания «Сибирский крановый завод».

Согласно справке Роспатента, представленной ФГБУ «Федеральный институт промышленной собственности» письмом от 05.10.2016 №41-6396-12 по запросу Кировского УФАС России от 26.08.2016 №3783/04, фирменное наименование ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод» является сходным до степени смешения с фирменным наименованием ООО «Симбирский крановый завод», поскольку ассоциируется с ним в целом в силу наличия общего фонетически и семантически тождественного словесного элемента «Симбирский крановый завод».

Также в материалах дела имеются документы, подтверждающие факт реального смешения в глазах потребителей указанных организаций: пояснения ПАО «ВСМПО – АВИСМА» от 02.11.2016 №ГД/36361 (вх.№6627 от 02.11.2016) относительно направления в адрес ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод» запроса от 05.08.2016 №12-26/100 с реквизитами ООО «Симбирский крановый завод» (г. Киров).

На основании вышеизложенного Комиссия Кировского УФАС России приходит к выводу, что фирменное наименование ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод», используемое Заявителем для своей индивидуализации, сходно до степени смешения с фирменным наименованием ООО «Симбирский крановый завод», используемым Ответчиком для своей индивидуализации.

Б) Статья 1538 Гражданского кодекса РФ предусматривает, что юридические лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность, могут использовать для индивидуализации принадлежащих им торговых, промышленных и других предприятий коммерческие обозначения, не являющиеся фирменными наименованиями и не подлежащие обязательному включению в учредительные документы и единый государственный реестр юридических лиц.

В силу пункта 1 статьи 1539 Гражданского кодекса Российской Федерации 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 64 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации и Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 26.03.2009 № 5/69 «О некоторых вопросах, возникших в связи с введением в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации» исключительное право использования коммерческого обозначения на основании пункта 1 статьи 1539 Гражданского кодекса Российской Федерации принадлежит правообладателю, если такое обозначение обладает достаточными различительными признаками и его употребление правообладателем для индивидуализации своего предприятия является известным в пределах определенной территории.

При этом критерии относительно возможности какого-либо слова индивидуализировать на рынке определенного хозяйствующего субъекта, в том числе критерий для возможности использования словесного обозначения в качестве коммерческого обозначения предприятия, законодательно не предусмотрены, что предполагает необходимость оценки способности каждого конкретного слова (словосочетания) использоваться в качестве коммерческого обозначения.

Следовательно, поскольку законодательством не установлено, в какой форме и из каких обязательных частей должно состоять коммерческое обозначение, можно обоснованно считать, что коммерческим обозначением может быть признана любая лексическая единица или их сочетание, определенно позволяющее индивидуализировать предприятие.

Исходя из системного толкования названных норм права следует, что исключительное право на коммерческое обозначение возникает при совокупности следующих условий:

- наличие предприятия, для индивидуализации которого обозначение используется;
- наличие достаточных различительных признаков используемого обозначения, позволяющих его индивидуализировать;
- известность обозначения, используемого для индивидуализации предприятия, на определенной территории.

Комиссией Кировского УФАС России установлено, что используемое ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод» для индивидуализации своего предприятия, реализующего подъемно – транспортное оборудование, коммерческое обозначение визуально представляет собой сочетание следующих элементов: заглавные буквы черного цвета жирным шрифтом «СКЗ», под которыми выполнена горизонтальная черта и расположен словесный элемент «Симбирский Крановый Завод», слева от указанных элементов размещено изображение в виде стилизованного крюка подъемного крана. Признак известности данного обозначения подтверждается длительным периодом (с июля 2013г.) его использования посредством размещения в коммерческих предложениях и деловой переписке, направляемых заказчиком и потенциальным покупателям, а также наличием заключенных договоров поставки оборудования в различных субъектах Российской Федерации. С учетом длительности продажи товаров ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод» на рынке реализации подъемно – транспортного оборудования в географических границах Российской Федерации, а также с учетом известности среди потребителей обозначения «СКЗ. Симбирский крановый завод» с изображением крюка подъемного крана и наличием достаточных различительных признаков Комиссия Кировского УФАС России считает, что в рамках указанной территории исследуемое обозначение, используемое Заявителем, подлежит защите в качестве коммерческого обозначения.

Факт сходства до степени смешения коммерческого обозначения, используемого в своей деятельности ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод», с обозначением «СКЗ. Симбирский крановый завод» с изображением крюка подъемного крана, используемым ООО «Симбирский крановый завод» для индивидуализации своей деятельности, подтверждается следующим.

Комиссия Кировского УФАС России, оценивая обозначение, используемое Ответчиком, с учетом положений пункта 13 информационного письма Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 13.12.2007 № 122, приходит к выводу о том, что, несмотря на отдельные отличия, обозначение «СКЗ. Симбирский крановый завод» с изображением крюка подъемного крана, размещенное на коммерческих предложениях от 11.04.2016 №110, от 02.06.2016 №217, расславшихся Ответчиком потенциальным

покупателям для продвижения товара, сходно до степени смешения с коммерческим обозначением «СКЗ. Симбирский крановый завод» с изображением крюка подъемного крана, используемым ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод», и способно ввести в заблуждение потребителей. Размещенное Ответчиком на коммерческих предложениях от 11.04.2016 №110, от 02.06.2016 №217 обозначение имеет следующий вид: заглавные буквы черного цвета жирным шрифтом «СКЗ», под которыми выполнена горизонтальная черта и расположен словесный элемент «Симбирский Крановый Завод», слева от указанных элементов размещено изображением в виде стилизованного крюка подъемного крана.

При этом коммерческое обозначение «СКЗ. Симбирский крановый завод» с изображением крюка подъемного крана (ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод») графически и визуально сходно с обозначением ООО «Симбирский крановый завод» за счет идентичного словосочетания «СКЗ. Симбирский крановый завод», изображения крюка подъемного крана, стилистики шрифта, а также расположения элементов.

При этом сходство до степени смешения используемых обозначений подтверждается также расположением спорного обозначения на документации (обозначение изображено в верхнем левом углу).

Представленное Заявителем с письмом от 02.06.2016 (вх.№3570 от 10.06.2016) обозначение, визуально представляющее собой сочетание следующих элементов: заглавные буквы черного цвета жирным шрифтом «СКЗ», под которыми выполнена горизонтальная черта и расположены в две строки словесные элементы «Симбирский Крановый Завод», «ТОРГОВЫЙ ДОМ», слева от указанных элементов размещено изображение в виде стилизованного крюка подъемного крана, не может являться коммерческим обозначением, обладающим признаками охраноспособности, в силу следующего. В материалах дела отсутствуют доказательства известности данного обозначения у потребителей в течение длительного времени, поскольку на запрос Управления от 14.07.2016 №3104/04 (определение о назначении дела №9/04-16а) ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод» представлены документы, подтверждающие длительное использование коммерческого обозначения, но не исследуемого. Кроме того, согласно части 2 статьи 1358 Гражданского кодекса РФ для индивидуализации одного предприятия не могут одновременно использоваться два и более коммерческих обозначения. На основании изложенного, обозначение «СКЗ. Симбирский крановый завод» с изображением крюка подъемного крана, размещенное на коммерческом предложении от 11.04.2016 для заказчика ООО ПСК «Твой Дом», не может быть принято в качестве коммерческого.

Вместе с тем, данное обозначение было направлено в адрес Федеральной службы по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам (письмо Кировского УФАС России от 26.08.2016 №3783/04) для оценки сходства до степени смешения с обозначением, используемым Ответчиком.

Согласно справке Роспатента, направленной письмом ФГБУ «Федеральный институт промышленной собственности» (ФИПС) от 05.10.2016 №41-6396-12 обозначение, используемое на документации ООО «Симбирский крановый завод» (комбинированное обозначение, состоящее из изобразительных элементов в виде букв «СКЗ», под которыми выполнена горизонтальная черта и расположен словесный элемент «Симбирский Крановый Завод», слева от указанных элементов размещено изображением в виде стилизованного крюка подъемного крана), является сходным до степени смешения с обозначением, размещенным на документации ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод» (комбинированное обозначение, состоящее из изобразительных элементов в виде букв «СКЗ», под которыми выполнена горизонтальная черта и расположены в две строки словесные элементы «Симбирский Крановый Завод», «ТОРГОВЫЙ ДОМ», слева от указанных элементов размещено изображением в виде стилизованного крюка подъемного крана), в силу наличия общего семантически и фонетически тождественного, графически сходного словесного элемента «Симбирский Крановый Завод», сходства изобразительных элементов, а также сходного композиционного расположения элементов.

Изучив материалы дела, Комиссия Кировского УФАС России считает возможным принять указанную справку ФИПС в качестве доказательства сходства до степени смешения обозначения, используемого Ответчиком в коммерческих предложениях, с коммерческим обозначением, принадлежащим Заявителю, поскольку оцениваясь ФИПС обозначение отличается от коммерческого только наличием словесного элемента «ТОРГОВЫЙ ДОМ», остальные составляющие являются идентичными. При этом отсутствие в коммерческом обозначении ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод» словесного элемента «ТОРГОВЫЙ ДОМ» усиливает сходство с обозначением, используемым ООО «Симбирский крановый завод».

На основании вышеизложенного Комиссия Кировского УФАС России приходит к выводу, что обозначение «СКЗ. Симбирский крановый завод» с изображением крюка подъемного крана, используемое Ответчиком в коммерческих предложениях от 11.04.2016 №110, от 02.06.2016 №217, сходно до степени смешения с коммерческим обозначением ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод», используемым Заявителем для индивидуализации своего предприятия.

В) В соответствии с частью 1 статьи 1477 Гражданского кодекса Российской Федерации на товарный знак, то есть на обозначение, служащее для индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей, признается исключительное право, удостоверяемое свидетельством на товарный знак.

Согласно части 3 статьи 1484 Гражданского кодекса РФ 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.

Пунктом 6 статьи 1252 Гражданского кодекса РФ установлено, что 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, и исключительное право на которое возникло ранее. Владелец такого исключительного права может в порядке, установленном данным Кодексом, требовать признания недействительным предоставления правовой охраны товарному знаку (знаку обслуживания) либо полного или частичного запрета на использование фирменного наименования или коммерческого обозначения.

Комиссией Кировского УФАС России установлено, что ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод» использует для индивидуализации своих работ и услуг – реализация подъемно – транспортного оборудования – товарный знак «СИМБИРСКИЙ КРАНОВЫЙ ЗАВОД» (свидетельство на товарный знак №493677), который размещается на в составе фирменного наименования и коммерческого обозначения в договорах, переписке с заказчиками, в предложениях о продаже товаров.

Исходя из наличия идентичного словесного элемента «Симбирский крановый завод» с учетом положений пункта 13 информационного письма Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 13.12.2007 № 122, комиссия Кировского УФАС России считает установленным наличие сходства до степени смешения обозначения «СКЗ. Симбирский крановый завод» с изображением крюка подъемного крана, используемого ООО «Симбирский крановый завод», а также фирменного наименования данной организации, с товарным знаком «СИМБИРСКИЙ КРАНОВЫЙ ЗАВОД», правообладателем которого является ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод».

Угроза смешения товарного знака и иного обозначения имеет место, если обозначение воспринимается за товарный знак или если потребитель понимает, что речь идет не о товарном знаке, но полагает, что товарный знак и иное обозначение идентифицируют один и тот же товар. При этом для признания сходства товарного знака и иного обозначения достаточно уже самой опасности, а не реального смешения в глазах потребителей.

Следовательно, покупатели товара (услуг по реализации подъемно – транспортного оборудования) вследствие указанного размещения в коммерческих предложениях обозначения «СКЗ. Симбирский крановый завод» с изображением крюка подъемного крана могут быть введены в заблуждение относительно реализуемого товара, поскольку, при изучении данных предложений, создается впечатление о том, что предлагается к продаже оборудование, изготовляемое известным производителем ООО «Симбирский крановый завод» (г. Ульяновск), официальным представителем которого является Заявитель. Эскалация данного эффекта формируется также наличием в коммерческих предложениях ссылки на официальный сайт производителя подъемно – транспортного оборудования ООО «Симбирский крановый завод» (г. Ульяновск) - Вместе с тем, Ответчик оборудование данного производителя не реализует, однако использует в составе своего обозначения словосочетание «Симбирский крановый завод».

Кроме того, согласно справке, направленной письмом ФГБУ «Федеральный институт промышленной собственности» от 15.10.2016 №41-6396-12 по вопросам, сформулированным в запросе Кировского УФАС России от 26.08.2016 г. № 3783/04, в результате исследования, проведенного Федеральной службой по интеллектуальной собственности, было установлено, что обозначение 3 (документация ООО «Симбирский крановый завод», на которой идентифицируется комбинированное обозначение, состоящее из изобразительных элементов в виде букв «СКЗ», под которыми выполнена горизонтальная черта и расположен словесный элемент «Симбирский Крановый Завод», слева от указанных элементов размещено изображением в виде стилизованного крюка подъемного крана) является сходным до степени смешения с товарным знаком по свидетельству №493677, поскольку ассоциируются с ним в целом в силу фонетического, семантического тождества и графического сходства словесных элементов «Симбирский Крановый Завод»/ «СИМБИРСКИЙ КРАНОВЫЙ ЗАВОД».

На основании вышеизложенного Комиссия Кировского УФАС России приходит к выводу, что обозначение ООО «Симбирский крановый завод», используемое Ответчиком в коммерческих предложениях от 11.04.2016 №110, от 02.06.2016 №217, сходно до степени смешения с товарным знаком «СИМБИРСКИЙ КРАНОВЫЙ ЗАВОД», правообладателем которого является ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод».

Факт возникновения у ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод» исключительного права на товарный знак ранее того момента, когда обозначение «СКЗ. Симбирский крановый завод» с изображением крюка подъемного крана стало использовать ООО «Симбирский крановый завод», подтверждается материалами дела, а именно свидетельством на товарный знак №493677, в котором указана дата приоритета товарного знака с 08.09.2011.

Факт смешения как самих предприятий, так и оказываемых ими услуг в глазах потребителей подтверждается мнением членов Общественно – консультативного совета при Кировском УФАС России, согласно которому коммерческие предложения и размещенные на них обозначения похожи, можно предположить, что они рассылаются одной организацией. Было высказано мнение, что организация, осуществляющая деятельность в г. Кирове, не ассоциируется с названием «Симбирский крановый завод» ни по территориальной привязке (Симбирский), ни по наличию производства (завод). В данном случае однозначно Кировской организацией используется репутация известного завода за счет использования его наименования. В состав Общественно – консультативного совета входят представители общественных организаций, в том числе осуществляющие защиту прав как предпринимателей, так и потребителей товаров, услуг, а также объединяющих промышленников и предпринимателей, что позволяет принять позицию данного общественного совета в качестве надлежащего доказательства.

В соответствии с частью 1 статьи 14.4 Федерального 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 (далее - средства индивидуализации).

В соответствии с частью 1 статьи 14.6 Федерального 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.

В соответствии с пунктом 9 статьи 4 Федерального 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.

Исходя из содержания указанных норм права для признания факта осуществления недобросовестной конкуренции в качестве правонарушения и подтверждения его состава в действиях конкретного лица необходимо установить одновременное наличие всех признаков, к которым следует отнести: 1) осуществление деятельности хозяйствующими субъектами на одном товарном рынке (наличие конкурентных отношений); 2) осуществление активных действий по приобретению и использованию исключительного права на средства индивидуализации юридического лица, а также 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; 3) направленность таких действий на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности; 4) причинение или возможность причинения убытков другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесение или возможность нанесения вреда их деловой репутации.

1). Осуществление деятельности хозяйствующими субъектами на одном товарном рынке (наличие конкурентных отношений) подтверждается следующим.

Общество с ограниченной ответственностью «Торговый дом «Симбирский крановый завод» зарегистрировано в качестве

юридического лица с 07.07.2010. Общество поставлено на учет в налоговом органе с ИНН <...>, ОГРН <...>. Основным видом деятельности ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод» является прочая оптовая торговля (код ОКВЭД 51.7).

Общество с ограниченной ответственностью «Симбирский крановый завод» зарегистрировано в качестве юридического лица с 29.08.2014. Общество поставлено на учет в налоговом органе с ИНН ..., ОГРН Основным видом деятельности ООО «Симбирский крановый завод» является производство подъемно – транспортного оборудования (код ОКВЭД 29.22). Дополнительные виды деятельности: оптовая торговля прочими машинами и оборудованием (код ОКВЭД 51.62), прочая оптовая торговля (код ОКВЭД 51.70).

Фактическое осуществление деятельности на товарном рынке реализации подъемно – транспортного оборудования в географических границах Российской Федерации подтверждается представленными в материалы дела договорами за 2010 - 2016 годы, спецификации, а также коммерческие предложения.

Таким образом, ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод» и ООО «Симбирский крановый завод» действуют на одном товарном рынке по реализации подъемно – транспортного оборудования в географических границах Российской Федерации и являются конкурентами.

Относительно довода Ответчика об отсутствии конкурентных отношений с Заявителем, исходя из различной номенклатуры поставляемого товара, комиссией Кировского УФАС сделаны следующие выводы.

Исходя из документов, представленных ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод», Общество осуществляет реализацию следующего подъемно - транспортного оборудования: тали, краны, штабелеры, траверсы, подъемники.

Согласно представленным в материалы дела договорам от 19.05.2015 №119-05/15, от 25.02.2015 №26-02/15 ООО «Симбирский крановый завод» осуществило реализацию следующего товара: опорно – поворотное устройство и барабан грузовой.

Согласно ГОСТ Р 52064-2003 опорно-поворотное устройство (ОПУ) – это устройство для передачи нагрузок (грузового момента, вертикальных и горизонтальных сил) от поворотной рамы на опорную раму и для поворота поворотной рамы.

БАРАБАН —

(1) в машиностроении общее название деталей машин, имеющих форму полого цилиндра, конуса или многогранника, напр. барабан г

(2) Б. магнитный внешнезапоминающее устройство ЭВМ, в котором носителем информации является пустотелый цилиндр, покрытый сл

(3) Б. в архитектуре цилиндрическая или многогранная верхняя часть здания, на которой возводится купол.

(Большая политехническая энциклопедия. М.: Мир и образование. <...> 2011).

Исходя из вышеуказанных понятий, данное оборудование применяется в машиностроении, в частности для грузоподъемного оборудования. Ответчиком не представлены в материалы дела доказательства, свидетельствующие об обратном.

Соответственно, реализуя комплектующие части подъемно – транспортного оборудования, Ответчик фактически осуществляет деятельность на одном товарном рынке с Заявителем.

Кроме того, рассылая в 2016 году коммерческие предложения о продаже оборудования (кран мостовой электрический, краны специальные, консольные, тали, траверсы и т.д.), аналогичного реализуемому Заявителем, в адрес потенциальных покупателей ООО «Симбирский крановый завод» совершало действия по продвижению товара и его рекламе, что согласно позиции судов (Определение Верховного Суда РФ от 09.12.2015 по делу № 304-КГ15-8874, А67-4453/2014) является неотъемлемой частью введения товара в гражданский оборот. Соответственно, позиция ООО «СКЗ» об отсутствии пересечений по реализуемой номенклатуре товара противоречит имеющимся в деле доказательствам.

Довод Ответчика о том, что данные коммерческие предложения им не рассылались, не соответствует фактическим обстоятельствам дела. Согласно пояснениям ООО «ПКС Твой Дом» от 07.07.2016 №256 (вх.№4304 от 13.07.2016) коммерческое предложение ООО «Симбирский крановый завод» от 11.04.2016 №110 поступило в адрес организации посредством электронной почты с адреса <...>. ООО «Альметьевский трубный завод» получило коммерческое предложение ООО «Симбирский крановый завод» от 02.06.2016 №217 также на электронную почту с адреса <...> (письмо от 06.07.2016 №6/н). Законный представитель Ответчика <...> на заседании комиссии, состоявшемся 21.11.2016, пояснил, что электронный ящик <...> используется для отправки корреспонденции от имени ООО «Симбирский крановый завод». Кроме того, информация, указанная в предложениях (контактное лицо – <...>, являющийся директором Общества, номер телефона зарегистрирован на ООО «Киров – Ресурс», директором которого является <...>), а также наличие подписи директора Общества, свидетельствуют заинтересованности в рассылке данных коммерческих предложений ООО «Симбирский крановый завод».

Таким образом, комиссия Кировского УФАС России считает доказанным факт наличия конкурентных отношений ООО «Симбирский крановый завод» с ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод».

2) осуществление активных действий, по приобретению и использованию исключительного права на средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ и услуг, а также 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.

2.1) В ходе рассмотрения дела установлено, что ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод» (ИНН ...) и ООО «Симбирский крановый завод» (ИНН ...) осуществляют хозяйственную деятельность на одном товарном рынке реализации подъемно – транспортного оборудования, соответственно, являются конкурентами. Поскольку ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод» включено в Единый государственный реестр юридических лиц (07.07.2010) ранее ООО «Симбирский крановый завод» (29.08.2014), соответственно исключительное право на фирменное наименование возникло ранее у ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод» и является средством индивидуализации Заявителя.

Факт приобретения фирменного наименования Ответчиком 29.08.2014 года подтверждается выпиской из Единого государственного реестра юридических лиц, свидетельством о государственной регистрации юридического лица 43№002514914, свидетельством о постановке на учет российской организации в налоговом органе по месту ее нахождения 43№002560647, Уставом Общества, утвержденным решением №1 учредителя ООО «СКЗ» 21.08.2014.

В соответствии с [частью 3 статьи 1474](#) Гражданского кодекса РФ не допускается использование юридическим лицом фирменного наименования, тождественного фирменному наименованию другого юридического лица или сходного с ним до степени смешения, если указанные юридические лица осуществляют аналогичную деятельность и фирменное наименование второго юридического лица было включено в единый государственный реестр юридических лиц ранее, чем фирменное наименование первого юридического лица.

Изучив материалы дела, комиссией Кировского УФАС России сделан вывод о том, что ООО «Симбирский крановый завод», осуществляя реализацию подъемно – транспортного оборудования в России, использует фирменное наименование сходное до степени смешения с фирменным наименованием уже существующего юридического лица - ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод», реализующего аналогичные товары в пределах тех же географических границ.

Данные действия Ответчика по приобретению (29.08.2014) и использованию в период 2014-2016 годы фирменного наименования, сходного до степени смешения со средством индивидуализации – фирменным наименованием Заявителя противоречат положениям [части 3 статьи 1474](#) Гражданского кодекса РФ.

Соответственно, используя для своей идентификации фирменное наименование ООО «Симбирский крановый завод», сходное до степени смешения с фирменным наименованием ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод», ООО «Симбирский крановый завод» сознательно вводит в заблуждение покупателей на товарном рынке по реализации подъемно – транспортного оборудования в географических границах Российской Федерации и создает угрозу смешения двух хозяйствующих субъектов - конкурентов, тем самым нарушая права и законные интересы ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод», что нарушает требования законодательства Российской Федерации, а также требования добросовестности, разумности и справедливости.

2.2) В предмет доказывания по делу относительно квалификации по части 1 статьи 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции» входит установление антимонопольным органом следующих обстоятельств:

- факт существования у ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод» исключительного права на товарный знак «СИМБИРСКИЙ КРАНОВЫЙ ЗАВОД» и на коммерческое обозначение «СКЗ. Симбирский крановый завод» с изображением крюка подъемного крана.

- факт использования ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод» для индивидуализации своего товара (услуги по реализации оборудования) товарного знака «СИМБИРСКИЙ КРАНОВЫЙ ЗАВОД» и для индивидуализации своего предприятия коммерческого обозначения «СКЗ. Симбирский крановый завод» с изображением крюка подъемного крана,

- период возникновения у ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод» права на товарный знак и коммерческое обозначение,

- факт нарушения ООО «Симбирский крановый завод» названного исключительного права ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод».

Комиссией Кировского УФАС России определено, что согласно свидетельству на товарный знак №493677 - приоритет товарного знака «СИМБИРСКИЙ КРАНОВЫЙ ЗАВОД» установлен с 08.09.2011 за правообладателем ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод», соответственно, данный документ подтверждает факт существования исключительного права на товарный знак.

Также установлено, что используемое Заявителем для индивидуализации своего предприятия, реализующего подъемно – транспортное оборудование, коммерческое обозначение визуально обладает достаточными различительными признаками (наличие словесного элемента «Симбирский Крановый Завод», изобразительного элемента (крюк подъемного крана) в виде композиционного расположения). Признак известности данного обозначения подтверждается длительным периодом (с июля 2013г.) его распространения на территории России посредством размещения в коммерческих предложениях и деловой переписке, направляемых заказчиком и потенциальным покупателям, а также количеством заключенных договоров поставки в различных субъектах Российской Федерации. На основании изложенного можно сделать вывод, что указанное обозначение обладает необходимыми различительными признаками, то есть является коммерческим обозначением ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод», соответственно данное лицо обладает исключительным правом на спорное средство индивидуализации.

Факт использования ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод» товарного знака №493677 для индивидуализации своих товаров и услуг подтверждается следующими документами:

- свидетельство на товарный знак №493677;

- использование товарного знака в составе фирменного наименования;

- использование товарного знака в коммерческих предложениях, договорах, деловой переписке.

Факт использования ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод» коммерческого обозначения «СКЗ. Симбирский крановый завод» с изображением крюка подъемного крана для индивидуализации своего предприятия подтверждается следующими документами:

- использование товарного знака в коммерческих предложениях, договорах, деловой переписке.

Комиссией Кировского УФАС России определяется факт возникновения у ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод» исключительного права на товарный знак №493677, исходя из приоритета товарного знака, а именно - 08.09.2011г, а коммерческого обозначения - исходя из представленных документов, а именно даты начала использования обозначения в своей хозяйственной деятельности – июль 2013 года (письмо в адрес <...>).

Факт нарушения ООО «Симбирский крановый завод» права ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод» подтверждается следующими документами:

I. Коммерческие предложения ООО «Симбирский крановый завод» от 11.04.2016, от 02.06.2016 №217, содержащие в левом верхнем углу обозначение «СКЗ. Симбирский крановый завод» с изображением крюка подъемного крана.

Вышеуказанные документы подтверждает направленность действий Ответчика на использование указанного обозначения для идентификации своих услуг и своего предприятия.

II. Письмо ООО «Альметьевский трубный завод от 06.07.2016 (вх.№4189 от 08.07.2016), письмо ООО «ПКС Твой Дом» от 07.07.2016 №256 (вх.№4304 от 13.07.2016) подтверждают факт введения Ответчиком в гражданский оборот на территории Российской Федерации обозначения «СКЗ. Симбирский крановый завод» с изображением крюка подъемного крана.

Данные обстоятельства подтверждают использование ООО «Симбирский крановый завод» в документации при осуществлении хозяйственной деятельности обозначения «СКЗ. Симбирский крановый завод» с изображением крюка подъемного крана.

III. Жалоба правообладателя товарного знака №493677, коммерческого обозначения «СКЗ. Симбирский крановый завод» с изображением крюка подъемного крана – ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод» от 19.04.2016 (вх.№2506 от 25.04.2016) об отсутствии у ООО «Симбирский крановый завод» прав на использование товарного знака «СИМБИРСКИЙ КРАНОВЫЙ ЗАВОД» и коммерческого обозначения «СКЗ. Симбирский крановый завод» с изображением крюка подъемного крана, что подтверждает незаконность их использования Ответчиком.

Соответственно, используя в деловой документации (коммерческих предложениях) обозначение «СКЗ. Симбирский крановый завод» с изображением крюка подъемного крана, сходное до степени смешения с товарным знаком «СИМБИРСКИЙ КРАНОВЫЙ ЗАВОД», коммерческим обозначением «СКЗ. Симбирский крановый завод» с изображением крюка подъемного крана, ООО «Симбирский крановый завод» сознательно вводит в заблуждение покупателей на товарном рынке по реализации подъемно – транспортного оборудования в географических границах Российской Федерации и создает угрозу смешения как товаров (услуг по реализации подъемно – транспортного оборудования), так и двух хозяйствующих субъектов – конкурентов, тем самым нарушая права и законные интересы ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод», что нарушает требования законодательства Российской Федерации, а также требования добросовестности, разумности и справедливости.

3). Направленность таких действий на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности подтверждается следующим.

Осуществление ООО «Симбирский крановый завод» деятельности по реализации подъемно – транспортного оборудования в географических границах Российской Федерации при использовании обозначения «СКЗ. Симбирский крановый завод» с изображением крюка подъемного крана, сходного до степени смешения со средствами индивидуализации (товарный знак, коммерческое обозначение, фирменное наименование), используемыми конкурентом (Заявителем), направлено на получение необоснованных преимуществ за счет использования сложившейся деловой репутации ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод» и создания угрозы возникновения заблуждения потребителей.

В условиях рынка деловая репутация хозяйствующего субъекта является одним из важнейших элементов коммерческого успеха, поскольку изменение репутации напрямую влияет на спрос, обращенный к хозяйствующему субъекту.

Под деловой репутацией принято понимать сложившееся общественное мнение о профессиональных достоинствах и недостатках лица. Такое мнение складывается на основе оценки осуществления лицом своей деятельности.

Использование деловой репутации другого хозяйствующего субъекта обладает потенциальной возможностью как непосредственного нанесения ущерба деловой репутации, так и причинения убытков в результате таких недобросовестных действий. При этом, под ущербом деловой репутации следует считать негативные изменения в такой оценке, что может выражаться, например, в изменении положительного мнения о лице на отрицательное, ухудшении мнения о деятельности лица, снижении к нему доверия со стороны контрагентов и покупателей.

ООО «Симбирский крановый завод» в результате таких действий получило возможность пользоваться положительной деловой репутацией Заявителя, сформированной за время длительной работы на рынке по реализации подъемно – транспортного оборудования, в целях привлечения спроса к товарам и (или) услугам ООО «Симбирский крановый завод», а также перераспределения покупателей и поставщиков.

В результате незаконного приобретения и использования ООО «Симбирский крановый завод» фирменного наименования Заявителя, использования товарного знака «СИМБИРСКИЙ КРАНОВЫЙ ЗАВОД», коммерческого обозначения «СКЗ. Симбирский крановый завод» с изображением крюка подъемного крана деловая репутация ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод» ставится под угрозу, так как в любой хозяйственной деятельности могут возникнуть обстоятельства, когда из-за неспособности ответчика выполнять свои обязательства, взятые перед контрагентами, сложится негативное восприятие у потенциальных клиентов и в отношении ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод».

Заявитель, осуществляя достаточно длительное время деятельность по реализации оборудования (с 2010 года), завоевал положительную репутацию у покупателей, как в отношении качества поставляемой продукции, так и узнаваемости бренда «Симбирский крановый завод». Данный факт подтверждается, в частности, свидетельствами, выданными Заявителем в 2014, 2015 годы руководством портала Fabrikant.ru в номинации «Надежный поставщик». Между тем, Ответчик, незаконно используя товарный знак «СИМБИРСКИЙ КРАНОВЫЙ ЗАВОД», пользуется выработанной Заявителем репутацией на соответствующем рынке, побуждает приобретать товар известной торговой марки, получая, тем самым, дополнительную прибыль без вложений в продвижение своего товара.

Таким образом, использование Ответчиком обозначения, сходного до степени смешения с фирменным наименованием, товарным знаком и коммерческим обозначением Заявителя, при осуществлении аналогичной деятельности, может привести к приобретению ООО «Симбирский крановый завод» преимуществ в хозяйственной деятельности за счет конкурента и снижению затрат на продвижение (разработку, рекламу, продажу) обозначения, ранее уже правомерно введенного в оборот и известного определенному кругу покупателей, что в свою очередь, является актом недобросовестной конкуренцией по отношению к Заявителю.

Действия Ответчика по приобретению и использованию при осуществлении коммерческой деятельности фирменного наименования, сходного до степени смешения с фирменным наименованием Заявителя, направленные на получение определенных преимуществ известности и узнаваемости среди потребителей услуг, востребованности на соответствующем рынке; фактически вводят в заблуждение в отношении производителя товара (услуг по реализации подъемно – транспортного оборудования), поскольку могут создать у потребителей и контрагентов неоправданные ассоциации с фирменным наименованием ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод».

Комиссия Кировского УФАС России делает вывод, что действия ООО «Симбирский крановый завод» по приобретению и использованию фирменного наименования, сходного до степени смешения с фирменным наименованием ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод», а также по использованию обозначения «СКЗ. Симбирский крановый завод» с изображением крюка подъемного крана, сходного до степени смешения с товарным знаком «СИМБИРСКИЙ КРАНОВЫЙ ЗАВОД», коммерческим обозначением «СКЗ. Симбирский крановый завод» с изображением крюка подъемного крана, используемыми ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод», содержат в себе квалифицирующие признаки акта недобросовестной конкуренции, поскольку непосредственно способны оказать влияние на конкуренцию, то есть непосредственно могут предоставить (предоставило) Ответчику преимущества над конкурентом ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод» и причинить ему вред.

Следовательно, поведение ООО «Симбирский крановый завод» имеет целью получение преимуществ при осуществлении коммерческой деятельности за счет нарушения правил конкурентной борьбы между хозяйствующими субъектами.

При таких обстоятельствах приобретение 29.08.2014 и использование до настоящего времени фирменного наименования, сходного до степени смешения с фирменным наименованием Заявителя, а также использование в период с апреля 2016 года (подтверждается коммерческим предложением от 11.04.2016 №110) по настоящее время обозначения «СКЗ. Симбирский крановый завод» с изображением крюка подъемного крана, сходного до степени смешения с товарным знаком «СИМБИРСКИЙ КРАНОВЫЙ ЗАВОД», коммерческим обозначением «СКЗ. Симбирский крановый завод» с изображением крюка подъемного крана, используемыми ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод», которые получили широкую известность и узнаваемость в результате осуществления хозяйственной деятельности ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод» до его использования Ответчиком, является нерыночным, нечестным, способом ведения бизнеса.

4). Причинение или возможность причинения убытков другим хозяйствующим субъектам – конкурентам либо нанесение или возможность нанесения вреда их деловой репутации подтверждается следующим.

Из анализа имеющихся документов следует, что ООО «Симбирский крановый завод» использует фирменное наименование, сходное до степени смешения с фирменным наименованием Заявителя, а также обозначение «СКЗ. Симбирский крановый завод» с изображением крюка подъемного крана, сходное до степени смешения с товарным знаком «СИМБИРСКИЙ КРАНОВЫЙ ЗАВОД», коммерческим обозначением «СКЗ. Симбирский крановый завод» с изображением крюка подъемного крана, используемыми ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод», и в результате такого использования возникнет смешение товаров указанных хозяйствующих субъектов – конкурентов, а также деятельность самих предприятий, вводятся в заблуждение потребители, что может повлечь причинение или возможность причинения убытков ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод» либо нанесение или возможность нанесения вреда его деловой репутации.

Для признания действий хозяйствующего субъекта недобросовестной конкуренцией достаточно одной лишь возможности наступления таких последствий, и доказательств реального вреда не требуется (п. 9 ст. 4 Федерального закона «О защите конкуренции»).

Тем не менее, заявителем представлены в материалы дела документы, подтверждающие возможность фактического нанесения ущерба деловой репутации путем смешения двух предприятий в глазах клиента.

Согласно пояснениям ПАО «ВСМПО – АВИСМА» от 02.11.2016 №ГД/36361 (вх.№6627 от 02.11.2016) с целью выбора поставщика организация направила в адрес ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод» запрос от 05.08.2016 №12-26/100, в котором в качестве получателя указала реквизиты ООО «Симбирский крановый завод» (г. Киров), то есть было введено в заблуждение относительно отсутствия каких – либо форм сотрудничества у Ответчика и Заявителя (филиал, договоры поставки, агентский договор, лицензионный договор и т.д.).

Возникновение данного обстоятельства вызвано существованием двух хозяйствующих субъектов, занимающихся аналогичной деятельностью и использующих для индивидуализации своих товаров и предприятий сходные до степени смешения обозначения, что приводит к смешению как товаров, так и субъектов, реализующих оборудование, в глазах потребителей.

Согласно заявлению ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод» действия Ответчика по незаконному использованию обозначения «СКЗ. Симбирский крановый завод» с изображением крюка подъемного крана могут нанести вред деловой репутации Заявителя и причинить ущерб. Это влечет снижение объемов продаж правообладателя, поскольку за поставку некачественного оборудования Ответчиком покупатели ошибочно могут предположить, что это Заявитель поставляет такое оборудование.

Таким образом, Комиссия Кировского УФАС России приходит к выводу, что в результате таких действий Ответчиком была создана возможность причинения убытков Заявителю и возможность причинения вреда его деловой репутации.

ООО «Симбирский крановый завод» совершило намеренные действия, направленные на недобросовестную конкуренцию, не только используя фирменное наименование, сходное до степени смешения с фирменным наименованием Заявителя, а также используя для своих товаров и предприятий обозначение, сходное до степени смешения с товарным знаком и коммерческим обозначением конкурента, но и фактически осуществляя тот же вид экономической деятельности (реализации подъемно – транспортного оборудования) с целью введения в заблуждение покупателей товара.

Подобное нарушение прав Заявителя не могло иметь никакой иной цели, кроме причинения имущественного вреда данному хозяйствующему субъекту за счет причинения вреда деловой репутации (подтверждающие документы приложены к материалам дела).

Материалами дела подтверждается, что приобретение и использование ООО «Симбирский крановый завод» фирменного наименования, сходного до степени смешения с фирменным наименованием Заявителя, а также использование в коммерческих предложениях обозначения «СКЗ. Симбирский крановый завод» с изображением крюка подъемного крана создает высокую вероятность смешения данного обозначения с товарным знаком «СИМБИРСКИЙ КРАНОВЫЙ ЗАВОД», коммерческим обозначением «СКЗ. Симбирский крановый завод» с изображением крюка подъемного крана, ранее правомерно введенных в оборот другим хозяйствующим субъектом ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод», при осуществлении сходной деятельности на рынке, что может ввести в заблуждение потребителей, пользующихся услугами на соответствующем товарном рынке по реализации подъемно – транспортного оборудования в географических границах Российской Федерации, и негативно повлиять на деловую репутацию ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод».

Комиссией Кировского УФАС России установлено, что ООО «Симбирский крановый завод» в нарушение требований части 1 статьи 14.4 Федерального закона «О защите конкуренции» приобрело и использует фирменное наименование, сходное до степени смешения с фирменным наименованием хозяйствующего субъекта – конкурента (ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод»), что является актом недобросовестной конкуренции.

Из анализа представленных документов следует, что ООО «Симбирский крановый завод» в нарушение требований части 1 статьи 14.6

Федерального закона «О защите конкуренции» использует для индивидуализации своих услуг обозначение «СКЗ. Симбирский крановый завод» с изображением крюка подъемного крана, сходное до степени смешения с товарным знаком «СИМБИРСКИЙ КРАНОВЫЙ ЗАВОД», коммерческим обозначением «СКЗ. Симбирский крановый завод» с изображением крюка подъемного крана, используемыми другим хозяйствующим субъектом – конкурентом (ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод»), что является актом недобросовестной конкуренции, а именно: незаконное использование обозначения, тождественного товарному знаку 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 города Кирова, а также путем его использования в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет».

Нарушение антимонопольного законодательства произошло по вине ООО «Симбирский крановый завод»

В связи с отсутствием в материалах дела документов, подтверждающих прекращение смешения как товаров, так и самих хозяйствующих субъектов, комиссия Кировского УФАС России приняла решение выдать ООО «Симбирский крановый завод» предписание об устранении нарушения.

В соответствии с частью 2 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях недобросовестная конкуренция, выразившаяся во введении в оборот товара с незаконным использованием результатов интеллектуальной деятельности и приравненных к ним средств индивидуализации юридического лица, средств индивидуализации продукции, работ, услуг, влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере двадцати тысяч рублей либо дисквалификацию на срок до трех лет; на юридических лиц - от одной сотой до пятнадцати сотых размера суммы **выручки** правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено правонарушение, но не менее ста тысяч рублей.

На основании изложенного и в соответствии со статьями 14.4, 14.6, 23, 41, 49, 50 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия Кировского УФАС России,

РЕШИЛА:

1. Признать в действиях ООО «Симбирский крановый завод» (ИНН ..., ОГРН ...) факт нарушения части 1 статьи 14.4, части 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.06 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившийся в приобретении и использовании фирменного наименования, сходного до степени смешения с фирменным наименованием хозяйствующего субъекта – конкурента (ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод»), а также в использовании для индивидуализации своих услуг обозначения «СКЗ. Симбирский крановый завод» с изображением крюка подъемного крана, сходного до степени смешения с товарным знаком «СИМБИРСКИЙ КРАНОВЫЙ ЗАВОД», коммерческим обозначением «СКЗ. Симбирский крановый завод» с изображением крюка подъемного крана, используемыми другим хозяйствующим субъектом – конкурентом (ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод»), который осуществляет аналогичные виды деятельности (реализация подъемно – транспортного оборудования), так как данные действия приводят к смешению в гражданском обороте товаров и деятельности субъектов – конкурентов, нанесли или могут нанести ущерб деловой репутации конкурента, а также причинили или могут причинить ему убытки и являются актом недобросовестной конкуренции.
2. Выдать ООО «Симбирский крановый завод» (ИНН ..., ОГРН ...) предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.
3. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области для возбуждения дела об административном правонарушении в отношении ООО «Симбирский крановый завод» и его должностного лица.

Председатель Комиссии

....

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном ст. 198 Арбитражного процессуального кодекса РФ, в трехмесячный срок.