

РЕШЕНИЕ

Резолютивная часть оглашена «14» января 2021г.

г. Кемерово

Решение изготовлено в полном объеме «26» января 2021 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председателя <...> - заместителя руководителя управления;
Комиссии:

<...> - начальника отдела рекламы и

Членов Комиссии: недобросовестной конкуренции;

<...> - главного специалиста - эксперта отдела судебной и правовой работы;

<...> - ведущего специалиста - эксперта отдела рекламы и недобросовестной конкуренции;

рассмотрев дело № 042/01/14.6- 2068/2019, возбужденное по признакам нарушения Обществом с ограниченной ответственностью «Деталь-Подшипник» (далее - ООО «Деталь-Подшипник»; ИНН 7810889736, КПП 781001001, ОГРН 1127847604103, юридический адрес: 196105, г.Санкт-Петербург, ул. Рощинская, 36; дата создания юридического лица 02.11.2012) пунктов 1, 2 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – ФЗ «О защите конкуренции»), в отсутствии представителей сторон

УСТАНОВИЛА:

В адрес Кемеровского УФАС России поступило обращение Управления Роспотребнадзора по Кемеровской области о рассмотрении заявлений Общества с ограниченной ответственностью «СКФ» (далее – ООО «СКФ») на действия ООО «Крат-Подшипник» и ИП <...>, реализующих подшипники, маркированные товарным знаком «SKF», которые являются контрафактной продукцией, что по мнению заявителя, является нарушением пунктов 1, 2 статьи 14.2 ФЗ «О защите конкуренции».

27.11.2019 приказом Кемеровского УФАС России № 145 было возбуждено дело № 042/01/14.6- 2068/2019 о нарушении антимонопольного законодательства и создана Комиссия по рассмотрению данного дела.

Определением от 27.11.2019 дело № 042/01/14.6-2068/2019 было назначено к рассмотрению на 23.01.2020 на 10 часов 30 минут.

Копии определения от 27.11.2019 и приказа Кемеровского УФАС России от 27.11.2019 № 146 были направлены в адрес ООО «Деталь-Подшипник» и заявителю

заказными письмами с уведомлением о вручении (распечатки с сайта ФГУП Почта России о вручении корреспонденции адресатам имеются в материалах дела).

23.01.2020 состоялось рассмотрение дела № 042/01/14.6-2068/2019 в присутствии <...> - представителя ООО «Деталь-Подшипник» по доверенности, которая пояснила, что в период с 2017 по 2019 не закупало и не реализовывало подшипники с маркировкой «SKF EXPLORER 6404-2RSH 29-MADE IN ITALY 156N 12», информация, указанная ООО «Крат-Подшипник» о том, что приобрело подшипники с указанной информацией на упаковке, не соответствует действительности.

Заявителем представлена копия кассового чека от 01.08.2019 14:38, подтверждающего покупку в магазине ООО «Крат-Подшипник» по адресу: г.Новокузнецк, пр-т Строителей, д.41, кв. 40 подшипника, маркированного товарным знаком SKF (6204 2RSH C3 (SKF)) по цене 350 рублей. Из пояснений ООО «Крат-Подшипник» следует, что данный подшипник был приобретен у ООО «Деталь-Подшипник» по счету № 3066 от 12.03.2019 в количестве 1 штуки. В данном счете (позиция 9) подшипник был промаркирован как: «6204 2RSH/C3 (Подшипник) (SKF)». Согласно платежному поручению № 99 от 13.03.2019 товар по указанному счету был оплачен.

Вместе с тем, ООО «Деталь-Подшипник» утверждает, что оплата была проведена за другой товар.

23.01.2020 в процессе рассмотрения дела № 042/01/14.6-2068/2019 Комиссия Кемеровского УФАС России пришла к выводу о том, что для полного, всестороннего и объективного рассмотрения дела рассмотрение данного дела необходимо отложить для получения дополнительных доказательств и привлечения к рассмотрению дела ООО «Крат-Подшипник» (ИНН 4217135508) в качестве лица, располагающего сведениями о рассматриваемых Комиссией обстоятельствах.

Определением от 23.01.2020 рассмотрение дела № 042/01/14.6-2068/2019 было отложено на 17.03.2020 на 11 часов 00 минут, к рассмотрению данного дела было привлечено ООО «Деталь-Подшипник» в качестве лица, располагающего сведениями о рассматриваемых Комиссией обстоятельствах.

В связи с производственной необходимостью рассмотрение дела № 042/01/14.6-2068/2019, назначенное 17.03.2020, отложено на 29.04.2020 на 11 часов 00 минут. Копия уведомления была направлена в адрес лиц, участвующих в деле, заказными письмами с уведомлением о вручении.

24.04.2020 в адрес Кемеровского УФАС России поступило ходатайство ООО «Крат-Подшипник» о рассмотрении дела № 042/01/14.6-2068/2019 в отсутствие представителя Общества.

29.04.2020 состоялось рассмотрение № 042/01/14.6-2068/2019 в отсутствие представителей сторон.

Представитель ООО «СКФ» на рассмотрение данного дела не явился, ходатайство о рассмотрении дела № 042/01/14.6-2068/2019 в отсутствие представителя Общества не направил. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «СКФ» о дате, времени и месте рассмотрения дела Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 29.04.2020 рассмотрение дела № 042/01/14.6-2068/2019 было отложено на 08.06.2020 на 11 часов 00 минут. Копия уведомления была направлена в адрес лиц, участвующих в деле, заказными письмами с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП Почта России о вручении корреспонденции ООО «Крат-Подшипник» имеется в материалах дела).

08.06.2020 состоялось рассмотрение № 042/01/14.6-2068/2019 в отсутствие представителей сторон.

Представитель ООО «СКФ» на рассмотрение данного дела не явился, ходатайство о рассмотрении дела № 042/01/14.6-2068/2019 в отсутствие представителя Общества не направил. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «СКФ» о дате, времени и месте рассмотрения дела Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 08.06.2020 рассмотрение дела № 042/01/14.6-2068/2019 было отложено на 11.08.2020 на 10 часов 00 минут. Копия уведомления была направлена в адрес лиц, участвующих в деле, заказными письмами с уведомлением о вручении (распечатка с сайта ФГУП Почта России о вручении корреспонденции ООО «Крат-Подшипник» имеется в материалах дела).

11.08.2020 на рассмотрение данного дела представители сторон не явились ООО «СКФ», ООО «Крат-Подшипник» направили ходатайства о рассмотрении дела № 042/01/14.6-2068/2019 в отсутствие представителей данных Обществ. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «Деталь-Подшипник», ООО «Крат-Подшипник», ООО «СКФ» о дате, времени и месте рассмотрения дела Кемеровское УФАС России не располагало.

14.10.2020 в адрес Кемеровского УФАС России поступило ходатайство ООО «Крат-Подшипник» о рассмотрении данного дела в отсутствие представителя.

15.10.2020 на рассмотрение дела 042/01/14.6-2068/2019 представители сторон не явились. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «Деталь-Подшипник», ООО «СКФ» о дате, времени и месте рассмотрения данного дела Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 15.10.2020 рассмотрение дела № 042/01/14.6-2068/2019 было отложено на 27.11.2020 на 14 часов 00 минут. Копия определения была направлена в адрес лиц, участвующих в деле, заказными письмами с уведомлением о вручении (распечатка с сайта АО Почта России о вручении корреспонденции ООО «Крат-Подшипник», имеется в материалах дела).

03.11.2020 в адрес Кемеровского УФАС России поступило ходатайство ООО «СКФ» о рассмотрении дела № 042/01/14.6-2068/2019 в отсутствие представителя.

27.11.2020 на рассмотрение дела № 042/01/14.6-2068/2019 представители сторон не явились. Сведениями о надлежащем уведомлении ООО «Деталь-Подшипник» о дате, времени и месте рассмотрения данного дела Кемеровское УФАС России не располагало.

Определением от 27.11.2020 рассмотрение дела № 042/01/14.6-2068/2019 было отложено на 14.01.2021 на 14 часов 00 минут. Копия определения была направлена в адрес лиц, участвующих в деле, заказными письмами с уведомлением о

вручении (распечатка с сайта АО Почта России о вручении корреспонденции ООО «Деталь -Подшипник», имеется в материалах дела).

01.12.2020 в адрес Кемеровского УФАС России поступило ходатайство ООО «Крат-Подшипник» о рассмотрение дела № 042/01/14.6-2068/2019 в отсутствие представителя.

02.12.2020 в адрес Кемеровского УФАС России поступило ходатайство ООО «СКФ» о рассмотрение дела № 042/01/14.6-2068/2019 в отсутствие представителя.

14.01.2021 состоялось рассмотрения дела № 042/01/14.6-2068/2019 в отсутствие представителей сторон.

Рассмотрев материалы дела № 042/01/14.6- 2068/2019 Комиссия Кемеровского УФАС России установила следующее.

ООО «СКФ», осуществляющее реализацию подшипников на территории Российской Федерации и Кемеровской области, ООО «Крат-Подшипник», ООО «Деталь Подшипник», осуществляющие реализацию подшипников на территории Кемеровской области, являются конкурентами, осуществляющими аналогичный вид деятельности по реализации подшипников на территории Кемеровской области.

Обозначение «SKF» зарегистрировано в качестве товарного знака 19.04.1978 (свидетельство № 61160) для правообладателя «Актиеболагет СКФ», зарегистрированной на территории Швейцарии. Между «Актиеболагет СКФ» и ЗАО «СКФ» заключен лицензионный договор об использовании товарных знаков от 01.10.2009, в соответствии с которым ЗАО «СКФ» предоставляется неисключительное право на использование указанного товарного знака на территории Российской Федерации.

В соответствии с реестром договоров поставки, представленными ЗАО «СКФ», продукция, маркированная товарным «SKF», реализуется на территории Российской Федерации, в том числе на территории Кемеровской области.

Заявителем были представлены копия чека и фотография приобретенной продукции – подшипника, а именно: в магазине, расположенном по адресу: Кемеровская область, г.Новокузнецк, проспект Строителей д. 41 кв. 40, 01.08.2019 был приобретен подшипник стоимостью 350,00 рублей. На упаковке подшипника содержалась следующая информация «SKF Explorer 6204-2RSH 156N 12 29-MADE IN ITALY». Также на упаковке подшипника содержалось словесное обозначение «SKF», выполненное белыми буквами в прямоугольнике синего цвета с красным подчеркиванием и штрих-код 7316571819358. Кассовый чек содержал следующие сведения о проданном товаре: «6204 2RSH C3 (SKF)», а также наименовании торгующей организации – ООО «Крат-Подшипник» (ИНН 4217135508), стоимость товара – 350,00 рублей.

В подтверждение контрафактности вышеуказанной продукции ООО «СКФ» представило перевод заключения правообладателя о контрафактности приобретенной продукции в котором указывается: «Гетеборг, Швеция 2019-08-01 Верификация подлинности. На основании представленных фотографий и имеющейся информации, было сделано заключение, что продукция является

контрафактной. Заключение было сделано, в частности, на основании маркировки, которая не соответствует маркировке оригинальной продукции SKF...».

18.09.2019 в адрес Кемеровского УФАС России ООО «Крат-Подшипник» представил сведения о том, что подшипник, маркированный товарным знаком «SKF», проданный 01.08.2019, был приобретен у ООО «Деталь-Подшипник» (ИНН 780709550420) по универсальному передаточному документу счет-фактуре № 2153 от 12.03.2019. Счет-фактура № 2153 содержит сведения о поставке ООО «Деталь-Подшипник» в адрес ООО «Крат-Подшипник» подшипников, маркированных как: «Подшипник 6204-2RSH SKF» в количестве 1 штуки. Данная счет-фактура содержит сведения о поставке в адрес ООО «Крат-Подшипник» и других подшипников, маркированных «SKF», в том числе подшипник «6305 2RSH1/C3, 6203 2RSH, 61904-2RS1, 6301 2RSH/C3, NJ210-E-XL-TVP2, NUB206 EM/C3, NU310 ECP ». А также был представлен счет на оплату № 3066 от 12.03.2019 от ООО «Деталь-Подшипник» на сумму 24 281,00 руб., а также платежное поручение № 99 от 13.03.2019. ООО «Крат-Подшипник» не является импортером подшипников SKF. Товары для перепродажи закупаются у контрагентов, находящихся на территории РФ.

Согласно пояснениям ООО «Деталь-Подшипник» в период с 2017 по 2019 г. не закупало и не реализовывало подшипники SKF EXPLORER 6204-2RSH 29-MADE IN ITALY 156N 12.

Из пояснений ООО «СКФ» представленных в адрес Кемеровского УФАС России 12.03.2020 следует, что подшипники с обозначением 6204 2RSH C3 и 6204 2RSH/C3 являются одинаковыми, 6204 2RSH и 6204 2RSH/C3 являются разными подшипниками, однако подшипник 6204 2RSH приобретенный в ООО «Крат-Подшипник» и признанный контрафактным, сопровождался приложенным чеком с указанием 6204 2RSH/C3.

17.03.2020 ООО «Деталь-Подшипник» представило в адрес Кемеровского УФАС России пояснения о том, что счет № 3066 от 12.03.2019 составлялся на основании многократных заявок ООО «Крат-Подшипник» на поставку товара, и неоднократно изменялся и переделывался под одним и тем же номером и датой в связи с изменением информации в заявках ООО «Крат-Подшипник» на поставку товара, в том числе с изменением наименований и производителей товара. Вариант счета с номенклатурной позицией «6204-2RSH/C3» был выставлен ошибочно и не являлся окончательным.

ООО «Деталь-Подшипник» за период с 2017 по 2019 не закупало и не реализовывало подшипники, маркированные как «SKF EXPLORER 6204-2RSH 29-MADE IN ITALY 156N 12», следовательно, ООО «Деталь - Подшипник» не может предоставить документы, подтверждающие закупку и реализацию товара, маркированного как «SKF EXPLORER 6204-2RSH 29-MADE IN ITALY 156N 12».

Заявитель указывает на наличие в действиях ООО «Крат-Подшипник» признаков нарушения статьи 14.6 ФЗ «О защите конкуренции».

Вместе с тем, из представленных заявителем материалов, следует, что на территории Кемеровской области были реализованы подшипники неизвестного происхождения, маркированные товарным знаком «SKF» в упаковке, имитирующей оригинальный товар, следовательно, правонарушение, выразившееся в реализации товара с незаконным использованием товарного знака «SKF» под

видом товара производителя, подлежит квалификации в соответствии со статьей 14.6 Закона о защите конкуренции, поскольку в данном случае, нарушение исключительных прав производителя создает смешение товара маркированного товарным знаком «SKF» с оригинальным товаром, а потребители вводятся в заблуждение о принадлежности приобретаемого товара к известной марке «SKF».

Пунктом 9 статьи 4 ФЗ «О защите конкуренции» установлено, что недобросовестная конкуренция - это 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.

В соответствии с частью 1 статьи 1477 ГК РФ товарный знак - это обозначение, служащее для индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей, исключительное право на которое удостоверяется свидетельством на товарный знак.

Частью 1 ГК РФ установлено, что лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака в соответствии со статьей 1229 настоящего Кодекса любым не противоречащим закону способом (исключительное право на товарный знак), в том числе способами, указанными в пункте 2 настоящей статьи. Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на товарный знак.

В соответствии с частью 3 ГК 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.

При установлении в действиях предполагаемого нарушителя признаков недобросовестной конкуренции необходимо доказывать все признаки недобросовестной конкуренции, а также следует проверить наличие такого существенного признака недобросовестной конкуренции как направленность действий на причинение ущерба конкуренту, а также обосновывать наличие ущерба либо угрозы причинения такого ущерба, причем не формальным методом (исходя из презумпции того, что любое нарушение подразумевает получение преимуществ и причиняет ущерб тем, кто соблюдает установленные ограничения), а на основании конкретных доказательств и документов.

Вместе с тем, из имеющихся у Кемеровского УФАС России материалов отсутствуют доказательства направленности действий ООО «Крат-Подшипник» на недобросовестную конкуренцию, поскольку ООО «Крат-Подшипник» не является импортером подшипников SKF, из этого следует, что товары для перепродажи закупаются у контрагентов, находящихся на территории РФ, следовательно, в действиях ООО «Крат-Подшипник» отсутствует недобросовестность.

Статьей 14.6 ФЗ «О защите конкуренции» установлен запрет на недобросовестную конкуренцию, связанную с созданием смешения, а именно, не допускается

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

1) незаконное использование обозначения, тождественного товарному знаку, фирменному наименованию, коммерческому обозначению, наименованию места происхождения товара хозяйствующего субъекта-конкурента либо сходного с ними до степени смешения, путем его размещения на товарах, этикетках, упаковках или использования иным образом в отношении товаров, которые продаются либо иным образом вводятся в гражданский оборот на территории Российской Федерации, а также путем его использования в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», включая размещение в доменном имени и при других способах адресации;

2) копирование или имитация внешнего вида товара, вводимого в гражданский оборот хозяйствующим субъектом-конкурентом, упаковки такого товара, его этикетки, наименования, цветовой гаммы, фирменного стиля в целом (в совокупности фирменной одежды, оформления торгового зала, витрины) или иных элементов, индивидуализирующих хозяйствующего субъекта-конкурента и (или) его товар.

Суть нарушения исключительного права на средство индивидуализации заключается в реализации своего товара под видом товара конкурента. В данном случае правонарушение сопровождается введением потребителя в заблуждение относительно качества и потребительских свойств товаров, поскольку поддельная продукция редко советует оригинальной по качеству.

Под имитацией внешнего вида товара понимается своеобразное подражание товару конкурента с целью создания у покупателей впечатления о принадлежности таких товаров линейке имитируемых товаров.

Введение в заблуждение относительно изготовителя и продавца товара возможно вследствие использования обозначений, ассоциирующихся у потребителя с другим лицом, что в той или иной степени имеет значение для принятия потребителем решения о приобретении товара. Термин «введение в заблуждение» необходимо понимать, как действия хозяйствующего субъекта, вследствие которых создается ложное впечатление.

Статья 10bis(2) Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883, участником которой является и Российская Федерация, определяет акт недобросовестной конкуренции как «всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах» и указывает какие действия подлежат запрету, в частности, все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной, или торговой деятельности конкурента.

Для признания сходства товарного знака и использованного ответчиками обозначений достаточно самой опасности, а не реального смешения их в глазах потребителя. Сущность исключительного права заключается в праве его владельца пользоваться и распоряжаться соответствующим объектом и

корреспондирующей обязанности остальных лиц воздерживаться от его несанкционированного использования, в том случае, если санкция необходима. При этом использование может считаться санкционированным только при наличии разрешения на использование объекта исключительных прав, которое оформлено надлежащим образом.

Для признания действий хозяйствующего субъекта актом недобросовестной конкуренцией необходимо и достаточно, чтобы эти действия содержали одновременно три признака, а именно:

- направленность на приобретение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности;
- противоречащие требованиям действующего законодательства, либо обычаям делового оборота, либо требованиям добропорядочности и справедливости, разумности и справедливости;
- причинение (способность причинения) убытков другому (другим) хозяйствующему субъекту - конкуренту, либо нанесение (способности нанесения) ущерба его (их) деловой репутации.

Под направленностью действий хозяйствующего субъекта на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности следует понимать их объективную способность предоставить субъекту такие преимущества.

На фотографии приобретенного подшипника и в копии чека, представленные заявителем в материалы дела № 042/01/14.6-2068/2019, наименование и маркировка реализованного в магазине ООО «Крат-Подшипник» товара разная. На фотографии указан подшипник маркировкой «SKF EXPLORER 6204-2RSH 29-MADE IN ITALY 156N 12», а в копии чека представлена маркировка товара 6204 2RSH C3 (SKF) следовательно, установить какой конкретно товар был продан в соответствии с кассовым чеком от 01.08.2019 на сумму 350.00 рублей не представляется возможным.

Поскольку у Кемеровского УФАС России отсутствуют доказательства приобретения и реализации ООО «Деталь-Подшипник» контрафактного товара, направленности действий ООО «Деталь-Подшипник» на причинение вреда конкуренту при реализации подшипников, Комиссия Кемеровского УФАС России нарушения требований статьи 14.6 Закона о защите конкуренции в действиях ООО «Деталь-Подшипник» не усматривает.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-3 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия управления Федеральной антимонопольной службы по Кемеровской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства,

РЕШИЛА:

Производство по делу № 042/01/14.6-2068/2019, возбужденному в отношении ООО «Деталь-Подшипник» по признакам нарушения статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», прекратить, в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых Комиссией в действиях ООО «Деталь-Подшипник».

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня принятия решения или выдачи предписания.