РЕШЕНИЕ №1-12/18тр

Резолютивная часть решения оглашена 8 февраля 2019 года

Решение в полном объеме изготовлено 22 февраля.2019 года г. Саратов

Комиссия Саратовского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства № 1-12/18тр (далее – Комиссия) в составе:

1. ..... • заместитель руководителя управления, председатель Комиссии;
2. ..... • ведущий специалист-эксперт, член Комиссии
3. ..... • специалист-эксперт, член Комиссии;

рассмотрев дело № 1-12/18тр, возбужденное в отношении ООО «Нова Терра» и ООО АкваЭкоХим» по признакам нарушения требования части 2 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), в присутствии:

..... – представитель генерального директора ООО «Нова Терра» и ООО «АкваЭкоХим» ..... по доверенности,

У С Т А Н О В И Л А:

В адрес Саратовского УФАС России поступило заявление компании «Аква Смарт» Инк. (далее – Заявитель) о недобросовестной конкуренции со стороны ООО «Нова Терра» (ИНН/КПП 7719268708/771901001, 105318, г. Москва, ул. Щербаковская, 53) и ООО АкваЭкоХим» (ИНН/КПП7718798950/771801001, 107023, г. Москва, ул. Электрозаводская, д. 21), выразившейся в реализации реагента собственного производства для защиты трубопроводов и оборудования от коррозии, накипи и предотвращения любых минеральных отложений в сетях хозяйственно-питьевого водоснабжения, теплоснабжения и отопления, маркируемого обозначениями Сиквест / SeaQuest, с целью ввести в заблуждение относительно качества и производителя товара (далее - Заявление).

Из Заявления следует, что компания «Аква Смарт» Инк. (зарегистрирована в США в 1991 году), более 25 лет является производителем реагента для защиты трубопроводов и оборудования от коррозии, накипи и предотвращения любых минеральных отложений в сетях хозяйственно-питьевого водоснабжения, теплоснабжения и отопления - SEAQUEST.

SEAQUEST - это неорганическая смесь полифосфатов и ортофосфатов, при добавлении в воду выполняет нескольких функций:

- предотвращает коррозию трубопроводов и оборудования;
- предотвращает образование минеральных отложений (накипи);
- постепенно разрушает существующие коррозионные отложения и накипь в трубах и оборудовании;
- создает защитную фосфатную пленку на внутренней поверхности трубопроводов и оборудования.

Реагент SEAQUEST используется для эффективной и безопасной эксплуатации:

- систем питьевого и горячего водоснабжения;
- систем теплоснабжения и отопления;
- систем охлаждения воды.

SEAQUEST используется в более чем 50 странах мира, реализация указанного реагента осуществляется посредством сети региональных дистрибьюторов. Эксклюзивным дистрибьютором реагента SEAQUEST SEAQUEST на территории Таможенного союза, включая территорию Российской Федерации является компания East Coast Distribution, Inc (Ист Кост Дистрибюшен Инк.), что подтверждается сведениями с официального сайта компании – http://aquasmartinc.com/#/distributors , а также копией Сертификата, подписанного президентом компании «Аква Смарт» Инк., наделяющего компанию East Coast Distribution, Inc. статусом уполномоченного дистрибьютора на территории Российской Федерации.

Компания Ист Кост Дистрибюшен Инк., начала продвижение реагента SEAQUEST на территории России в 1998 году, и уже с 1999 года SEAQUEST стал применяться для защиты от коррозии в хозяйственно-питьевом водоснабжении МУП «Водоканал» г. Череповца. С тех пор SEAQUEST широко используется в России, как в хозяйственно-питьевом водоснабжении, так в тепловых сетях для защиты трубопроводов и оборудования от коррозии и накипи, что подтверждается транспортными накладными, счетами, упаковочными листам, копии которых приложены к данном обращению. Согласно приложенным к обращению документам приобретателями реагента SEAQUEST на территории Российской Федерации являются такие компании, как МУП «Водоканал» г. Череповец, МУП «Водоканал» г. Екатеринбург, ООО «Юнифильтр», г. Москва, ООО «Нова Терра», г. Москва, ООО «АкваЭкоХим», г. Москва, ООО «Агроторг-Фермы», г. Нижний Новгород, ООО «ОМТ-Фермы», г. Нижний Новгород.

В 1998 году для сертификации реагента SEAQUEST в России, помимо его названия на латинице, Компанией было принято решение использовать наименование реагента в кириллице - «Сиквест».

За эти годы сочетание Сиквест / SeaQuest было многократно использовано компаниями «Аква Смарт» и «Ист Кост Дистрибюшен» как в публикациях, так и для сертификации реагента SEAQUEST в России для применения в системах водо- и теплоснабжения, в том числе в системах хозяйственно-питьевого водоснабжения:

1. В 1998 году - Гигиенический Сертификат ГСЭН М3 РФ № 77ФЦ03515П44824Т8 от 30.09.1998 г.

2. В 2004 году - Санитарно-Эпидемиологическое Заключение Роспотребнадзора МЗ РФ № 77.01.06.249,П.20109.09.4 от 20.09.2004 г.
3. В 2009 году - Санитарно-Эпидемиологическое Заключение Роспотребнадзора МЗ РФ № 77.99.34.249.Д.013317.11.09 от 11.11.2009 г.
4. В 2014 году - Свидетельство о Государственной регистрации на Территории Таможенного Союза № ВУ.70.06.013.Е.006706.12 от 19 декабря 2014 года.

Таким образом, реагент Сиквест (SeaQuest), его производитель и дистрибьютор известны широкому кругу потребителей на территории Российской Федерации как минимум с 2004 года.

Заявитель указывает, что реагент SEAQUEST также сертифицирован во многих других государствах, что свидетельствует об обширной географии реализации реагента, а также о его известности не только в стране происхождения США, но и за рубежом:

Компания «Ист Кост Дистрибюшен» Инк. также является администратором доменного имени http:seaquest.com.ru. На данном сайте содержится подробная информация о реагенте Сиквест / SeaQuest:, о его производителе «Аква Смарт» Инк., об эксклюзивном дистрибьюторе данного реагента на территории РФ - компании «Ист Кост Дистрибюшен» Инк., указаны ее контакты.

Обозначение SEAQUEST зарегистрировано в США в качестве товарного знака для товаров 01 класса МКТУ за номером 2257080 на имя Aqua Smart,Inc.. с датой приоритета от 06.05.1998. Производитель реагента SEAQUEST, компания «Аква Смарт» Инк., принял решение зарегистрировать обозначения «СИКВЕСТ» и «SEAQUEST» в качестве товарных знаков также и на территории Российской Федерации. 22.09.2017 от имени «Аква Смарт» Инк. в Роспатент были поданы заявки на регистрацию обозначений «СИКВЕСТ» и «SEAQUEST» в качестве товарных знаков для товаров 01, 03 классов МКТУ, которым были присвоены номера 2017739253 и 2017739255 соответственно, для следующего перечня товаров и услуг:

01 вещества для умягчения воды; ортофосфаты; полифосфаты; Препараты для удаления накипи, за исключением используемых для бытовых целей; препараты против накипи; реагенты для очистки; фосфаты для химической промышленности; химикаты для очистки воды; химикаты для промывки (очистки) радиаторов;

03 препараты для предотвращения образования коррозии; препараты для удалений металлических отложений; препараты для удаления минеральных отложений; препараты для удаления накипи; Препараты для удаления ржавчины; препараты для чистки водопроводного оборудования; препараты для чистки водопроводных труб; препараты для чистки оборудования; препараты для чистки отопительных систем; препараты для чистки сточных труб; растворы для очистки.

Заявителю стало известно, что его клиентом ООО «Нова Терра» осуществляется реализация реагента собственного производства, маркируемого обозначениями Сиквест / SeaQuest с целью ввести потребителей в заблуждение относительно качества и производителя товара.

Также согласно выпискам из ЕГРЮЛ, граждане ....., ... и ....., являющиеся учредителями ООО «Нова-Терра», одновременно являются учредителями ООО «АкваЭкоХим», которое также является клиентом Заявителя,

что подтверждается копиями документов:

1. Инструкция грузоотправителя от 20.06.2011.
2. Морская товарно-транспортная накладная от 26.06.2011.
3. Упаковочный лист № 1 от 09.06.2011.
4. Сертификат от 04.01.2010, выданный ООО «Нова-Терра» компаниями «Аква Смарт» Инк.и «Ист Кост Дистрибюшен» Инк..
5. Счет № 037-14 от 24.10.2014.
6. Счет №054-11 от 28.04.2011.
7. Счет №023-14 от 15.07.2014.
8. Счет №0114-09 от 11.09.2009.

Информация о реагенте SEAQUEST размещена на сайтах указанных лиц в сети интернет: http://superfilter.ru/seaquest.htm, http://www.novaterra.ru/products/khimicheskie-reagenty/seaquest/.

22.03.2016 ООО «АкваЭкоХим» получило свидетельство о государственной регистрации препарата SeaQuest № RU.23.KK.08.013.E.000347.03.16.

По мнению Заявителя, данные действия ООО «АкваЭкоХим» являются неправомерными, поскольку реагент SEAQUEST уже был зарегистрирован Заявителем на территории Таможенного союза еще в 2014 году, более того, для правомерного осуществления указанных действий ООО «АкваЭкоХим» необходимо было получить доверенность на их совершение от производителя реагента SEAQUEST «Аква Смарт» Инк., являющегося иностранным юридическим лицом. Такой доверенности от имени «Аква Смарт» Инк. на осуществление процедуры регистрации реагента на территории Таможенного союза ООО «АкваЭкоХим» не выдавалось.

Также Заявитель сообщает, что сертификат, выданный ООО «Нова-Терра» на право продажи реагента SEAQUEST на территории Российской Федерации от 04.01.2010 был отменен компанией «Ист Кост Дистрибюшен» Инк., начиная с 24.10.2016.

24.10.2016 в адрес руководителей и учредителей ООО «АкваЭкоХим» и ООО «Нова-Терра» от имени «Ист Кост Дистрибюшен» Инк. были направлены претензии, в которых были подробно изложены причины отмены выше указанного сертификата, недобросовестные действия ООО «АкваЭкоХим» и ООО «Нова-Терра» в отношении нарушения эксклюзивных прав «Ист Кост Дистрибюшен» Инк. на дистрибуцию реагента SEAQUEST на территории Российской Федерации посредством приобретения товара на территории Польши, неправомерной регистрации реагента ООО «АкваЭкоХим» на территории Таможенного союза, а также требование «Ист Кост Дистрибюшен» Инк. о прекращении совершения ООО «АкваЭкоХим» и ООО «Нова-Терра» противоправных действий по реализации реагента и дискредитации его производителя «Аква Смарт» Инк.и дистрибьютора «Ист Кост Дистрибюшен» Инк. По результатам рассмотрения данной претензии представитель указанных компаний ..... в телефонном разговоре 13 апреля 2016 года заверила, что в отношении данного вопроса будут приняты соответствующие меры, однако, не смотря на данные уверения 26.04.2017 от имени ООО «АкваЭкоХим» были поданы заявки № 2017716601 и 2017716602 на регистрацию в качестве товарного знака обозначения

СИКВЕСТ (SIQUEST)

для широкого перечня товаров и услуг 01, 03, 35, 37 классов МКТУ, два из которых (01, 03) являются однородными заявленным Заявителем товарам и услугам 01, 03 классов МКТУ по заявкам № 2017739253 и № 2017739255.

По мнению Заявителя, указанные выше словесно-изобразительные обозначения СИКВЕСТ (SIQUEST) являются сходными до степени смешения с используемыми им на территории Российской Федерации на протяжении более чем 17 лет обозначениями «СИКВЕСТ» И «SEAQUEST» по графическому и фонетическому признакам.

Заявитель по заявке №2017716601 (№2017716602) ООО «АкваЭкоХим» является клиентом Заявителя и одновременно в соответствии со ст. 9 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» входит в одну группу лиц с ООО «Нова Терра».

Заявитель обращает внимание на то, что на указанных выше сайтах используется обозначение SEAQUEST, а не обозначение SIQUEST, как указано в заявке № 2017716602.

Также Заявитель указывает, что к нему поступила информация о том, что осенью 2017 года ООО «Нова Терра» принимало участие в закупке организованной УК Башкирская Генерирующая компания (далее - УК БГК) лот №326.17.00083, официальный источник www.zakupki.bgkrb.ru/purchase/detali.php?ID=667896.

Закупка была организована по следующим продуктам:

1. Антискалянт (ингибитор отложений) Экотрит UNI 1
2. Коагулянт POLYPACS-30LF
3. Флокулянт KOLON LIFE SCIENCE BESFLOC K6591
4. **Реагент AQUASMART SEAQUEST (Сиквест)**
5. Натрия гидроокись х.ч. ГОСТ 4328-77

Согласно протоколу открытия доступа запроса цен №108972 от 09.10.2017, находящего в открытом доступе на сайте РТС Тендер, единственной компанией, принявшей участие в торгах, стало ООО «Нова Терра».

Протоколом №101/ОЦЗ-ПО от 03 ноября 2017 года заседанием закупочной комиссии было вынесено решение об отказе от дальнейшего проведении открытого запроса цен в электронной форме.

Но, по неофициальным данным, ООО «Нова Терра» все-таки было выбрано в качестве поставщика реагента под маркой SEAQUEST (Сиквест) в количестве 1000 кг, для Приуфимской ТЭЦ филиала ООО "БГК". Для участия в торгах документов ООО «Нова Терра» предоставила Сертификат Соответствия и Технические условия на реагент Сиквест производства ООО «Нова Терра».

В ответ на данную информацию вице-президентом компании «Ист Кост Дистрибюшен» Инк. Владимиром Рахамимовым было направленно

предупредительное письмо, о том что Башкирской Генерирующей компанией была приобретена поддельная продукция .

Очередным доказательством неправомерного использования реагента SEAQUEST (Сиквест) стало обращение одной из жительниц г. Светлогорска в Калининградской области Владимиру Рахамимову, обеспокоенной качеством закупаемого реагента для очистки системы фильтрации питьевой воды в многоквартирном жилом доме, под маркой SEAQUEST. Гражданка высказала свои опасения о том, что данный продукт является поддельным. Рассмотрев представленные документы было обнаружено, что поставку реагента осуществляет ИП .....

Более того, ООО «АкваЭкоХим», располагая сведениями о том, что реагент SEAQUEST уже зарегистрирован производителем на территории Таможенного союза 19.12.2014 года, зарегистрировало указанный препарат от своего имени 22.03.2016 г. Вместе с тем в свидетельстве о регистрации препарата SEAQUEST на территории Таможенного союза от 22.03.2016. указано, что его производителем является компания «Аква Смарт» Инк., в буклете ООО «АкваЭкоХим» и ООО «Нова-Терра» от 2010 года также упоминается компания «Аква Смарт» Инк., что свидетельствует об осведомленности ООО «АкваЭкоХим» о деятельности компании «Аква Смарт» Инк., в том числе о ее непосредственном отношении к производству реагента SEAQUEST и его реализации на территории Российской Федерации компанией «Ист Кост Дистрибюшен» Инк.

Таким образом, Заявитель считает, что действия ООО «АкваЭкоХим» и ООО «Нова Терра» носят неправомерный характер, по отношению к его бренду, уже давно известному потребителю и имеющему устоявшуюся положительную репутацию. Вместе с тем, использование бренда Заявителя для продажи поддельной продукции собственного производства может нанести серьезный урон деловой репутации заявителя. Кроме того, Заявитель обеспокоен качеством реагента, производимого ООО «Нова Терра» и ООО «АкваЭкоХим», не только со стороны возможности нанесения урона репутации своему бренду, но и со стороны безопасности данного продукта, ведь область его применения распространяется также для труб питьевого водоснабжения.

В ходе рассмотрения дела Заявитель поддержал доводы, изложенные в Заявлении, и пояснил, что на территории Российской Федерации реализуют и являются официальными дилерами реагента Сиквест / SeaQuest ООО «Юнифильстр» (г. Москва) и компания «Ист Кост Дистрибюшен» Инк.

В связи с указанными обстоятельствами ООО «Юнифильтр» и компания «Ист Кост Дистрибюшен» Инк. Привлечены к рассмотрению дела № 1-12/18тр в качестве заинтересованных лиц.

В ходе рассмотрения дела ООО «АкваЭкоХим» и ООО «Нова-Терра» представили письменные пояснения (вх. № 3944 от 25.09.2018, вх. № 3898 от 25.09.2018), из которых следует, что ООО «АкваЭкоХим» и ООО «Нова-Терра» более 10 лет работают на рынке производства водоочистного оборудования. В 2010 году был завезен реагент SeaQuest производства американской компании АкваСмарт по контракту с компанией «Ист Кост Дистрибюшен» Инк. На протяжении пяти лет общества осуществляли продвижение этого продукта на Российском рынке. Все рекламные материалы, командировки менеджеров, поставки пилотных установок

осуществлялись за счет компании «Нова Терра». Для удобства продвижения обществами было использовано созвучное название реагента СИКВЕСТ на русском языке, что не является переводом указанного обозначения SeaQuest, что означает в переводе с английского «Тайны моря» и является логотипом одноименного сериала. Поскольку реагент никак до этого не продвигался на рынке Российской Федерации, общества столкнулись с трудностями его внедрения и процесс реализации десяти тонн затянулся на пять лет. На истечении четвертого года борьбы за рынок ингибиторов солеотложения у ООО «АкваЭкоХим» и ООО «Нова-Терра» осталось на складе около двух тонн указанного реагента, в связи с этим обществами была предпринята попытка осуществить повторную поставку указанного реагента через компанию «Ист Кост Дистрибюшен» Инк.

Но компанией компания «Ист Кост Дистрибюшен» Инк. по неизвестной причине были предложены цены в долларах США значительно превышающие первоначальные, а именно вместо 8 долларов за килограмм - 12,5, и с учетом роста курса доллара за этот период стоимость указанного реагента для заказчиков ООО «АкваЭкоХим» и ООО «Нова-Терра» стала неприемлемой, что и пытались общества донести до компании «Ист Кост Дистрибюшен» Инк.. в электронной переписке. Получив в ответ предложение приобрести 10 тонн реагента по цене 11,9 долларов за килограмм, ООО «АкваЭкоХим» и ООО «Нова-Терра» предприняли попытки, договорится с другими дистрибьюторами реагента. На запрос откликнулся производитель, перенаправив на компанию «Ист Кост Дистрибюшен» Инк. и компанию ПРОТЕ Польша которые предложили те же условия, что и компания «Ист Кост Дистрибюшен» Инк.. первоначально, т.е. 8 долларов за килограмм, и учитывая логистическую составляющую их предложение было очень выгодно. Из происходящего стало понятно, что увеличение цены не связано с какими-либо внешними факторами, а является лишь желанием компании «Ист Кост Дистрибюшен» Инк. необоснованно увеличить свою прибыль. Попытки ООО «АкваЭкоХим» и ООО «Нова-Терра» увеличить стоимость реагента на Российском рынке привели лишь к потери части клиентов, наработанных с таким трудом. Дальнейшее сотрудничество с компанией «Ист Кост Дистрибюшен» Инк. потеряло всякий коммерческий интерес для ООО «АкваЭкоХим» и ООО «Нова-Терра».

ООО «АкваЭкоХим» и ООО «Нова-Терра» также поясняют, что обществами была проведена колоссальная работа по раскрутке на российском рынке указанного реагента. Компания «Ист Кост Дистрибюшен» Инк. за все время работы по продвижению реагента на Российский рынок не сделала ничего за исключением необоснованного увеличения цены. Для ускорения реализации ООО «АкваЭкоХим» и ООО «Нова-Терра» внедряли реагент на строящиеся объекты как расходный материал. Поскольку общества не могли оставить свое оборудование без химии, на которой оно должно работать, специалистами обществ был разработан свой состав ингибитора коррозии и солеотложения, проведены испытания и получен сертификат ГОСТ Р № РОСС RU.МГ11.Н00687 производителя ООО «Нова Терра» от 05.12.2017. Соответственно общества реализовывали как остатки американского реагента, так и собственного производства, предупреждая заказчиков о происхождении товара. Поскольку созвучное обозначение «Сиквест» было использовано ООО «АкваЭкоХим» и ООО «Нова-Терра» для реализации ингибиторов солеотложения на протяжении нескольких лет и не является зарегистрированной торговой маркой, для реализации реагента собственного производства название оставили прежним и подали заявку на регистрацию

торгового названия Сиквест. В августе было получено уведомление о регистрации торгового обозначения Сиквест за компанией ООО «АкваЭкоХим» входящую в группу компаний с ООО «Нова Терра».

В связи с вышеизложенным ООО «АкваЭкоХим» и ООО «Нова-Терра» считают претензии к компаниям необоснованными.

В ходе рассмотрения дела представитель компании «Аква Смарт» Инк. представила пояснения, из которых следует, что Компания «Aqua Smart» Inc. (Аква Смарт Инк.) производит реагент SeaQuest (обозначение зарегистрировано в качестве товарного знака с 1998 г.) в городе Атланта, штат Джорджия, США с 1991 года. На сегодняшний день реагент SeaQuest сертифицирован и успешно применяется в более чем 50 странах мира, в том числе в России с 1999 года.

Сиквест / SeaQuest - это смесь неорганических фосфатов; реагент, который при добавлении в воду предотвращает коррозию трубопроводов и оборудования, предотвращает образование минеральных отложений (накипи), постепенно разрушает отложения от и, в конечном счете, очищает трубопроводы и оборудование от существующих коррозионных отложений и накипи.

Компания East Coast Distribution, Inc (Ист Кост Дистрибюшен, Инк, - ИСТКО) является эксклюзивным дистрибьютором реагента SeaQuest на территории Российской Федерации.

Для сертификации и продвижения реагента SeaQuest в России, помимо его названия на латинице, в 1998 году было принято решение использовать наименование реагента в кириллице - «Сиквест».

За эти годы сочетание Сиквест / SeaQuest было многократно использовано компаниями «Аква Смарт» Инк. и «Ист Кост Дистрибюшен» Инк., как в публикациях, так и для сертификации реагента SeaQuest в России и на территории Таможенного Союза. На реагент Сиквест / SeaQuest получены:

1. Гигиенический Сертификат ГСЭН МЗ РФ № 77ФЦ03515П44824Т8 от 30.09.1998 г.

2. Санитарно-Эпидемиологическое Заключение Роспотребнадзора МЗ РФ №

77.01.06.249, П.20109.09.4 от 20.09.2004 г.

3. Санитарно-Эпидемиологическое Заключение Роспотребнадзора МЗ РФ №

77.99.34.249. Д.013317.11.09 от 11.11.2009 г.

4. Свидетельство о Государственной регистрации на территории Таможенного Союза № BY.70.06.01$.E.006706.12 от 19 декабря 2014 года.

В России реагент Сиквест / SeaQuest в России впервые стал использоваться в 1999 году в МУП «Водоканал» города Череповца. Первая публикация о реагенте Сиквест в России появилась в журнале «Новости теплоснабжения» (www.ntsn.ru). № 07 в июле 2002 года. Подготовленный с помощью производителя обширный материал о реагенте Сиквест / SeaQuest на русском языке был помещен в 2007 году на вебсайте аккредитованного представителя ООО «Юнифильтр» в России (www.unifilter.ru).

Таким образом, реагент Сиквест / SeaQuest производства компании Аква Смарт, Инк. известен широкому кругу потребителей на территории Российской Федерации, как минимум, с 2002 года.

Поставку реагента Сиквест / SeaQuest на территории России осуществляется как по прямым договорам с конечными пользователями, так и через аккредитованные российские инженерные компании, которые, в свою очередь, реализуют реагент своим многочисленным заказчикам.

Российские компании ООО «Нова Терра» и ООО «АкваЭкоХим» (учредителями обеих компаний являются одни и те же физические лица) относились к числу таких аккредитованных в России компаний и приобретали у Ист Кост Дистрибюшен, Инк, различные партии реагента Сиквест / SeaQuest в 2010-2011 г.г. ООО «Нова Терра» продавала реагент своим заказчикам на основании сертификата от 04.01.2010 г, как один из аккредитованных представителей в России.

В 2016 году стало известно, что ООО «АкваЭкоХим» подало заявку и получило на имя своей компании, как заявителя, в марте 2016 года Свидетельство о Государственной регистрации на реагент Сиквест / SeaQuest № RU.23.KK.08.013.E.000347.03.16 в Краснодарском отделении Роспотребнадзор, хотя учредители компании ООО «АкваЭкоХим» были хорошо осведомленными, что реагент уже получил свидетельство о государственной регистрации в 2014 году.

В целях прекратить неправомерные действия ответчиков, вице-президент «Ист Кост Дистрибюшен» Инк, связался с одним из учредителей обеих компаний, а именно ..... По итогу разговора ..... лично пообещала, что ООО «Нова Терра» и ООО «АкваЭкоХим» уберут информацию о реагенте Сиквест / SeaQuest со своих вебсайтов и будут заниматься продвижением других реагентов.

Однако, несмотря на данные уверения, информация на сайте ответчиков находится там и в настоящее время. Кроме того, через 13 дней после телефонного разговора, 26 апреля 2017 года, от имени ООО «АкваЭкоХим» были поданы заявки № 2017716601 и 2017716602 на регистрацию в качестве товарных знаков обозначений Сиквест и SeaQuest для широкого перечня товаров и услуг: 01, 03, 11, 35, 37, 42. В том числе, класс 01 МКТУ - это вещества для умягчения воды, ортофосфаты, полифосфаты; препараты для удаления накипи; класс 03 МКТУ - препараты для предотвращения образования коррозии.

В ответ на данные действия Заявителем было направлено обращение в Федеральный институт промышленной собственности (ФИПС), в котором было подробно изложена умышленность создания смешения заявителем ООО «АкваЭкоХим», поданных на регистрацию обозначений, с заявками на регистрацию компания Аква Смарт Инк. под №2017739255 и №2017739253 (для обозначений Сиквсет и SeaQuest).

После рассмотрения экспертизой ФИПС данного обращения, было вынесено решение об отказе в регистрации заявленных обозначений по 01 и 03 классам МКТУ, а также части услуг 37 и 42 классов МКТУ, в части однородных товаров, указанных в заявках компании Аква Смарт Инк.

Относительно доводов ООО «Нова Терра» и ООО «АкваЭкоХим» обосновывающих позицию обществ, почему они имеют право на использование торговой марки

Сиквест в обозначении своей продукции, Заявитель пояснил следующее:.

Довод 1: С 2010 года, приобретая производимый «Компанией Аква Смарт» Инк. реагент SeaQuest у компании «Ист Кост Дистрибюшен» Инк., ООО «АкваЭкоХим» само придумало и использовало созвучное обозначение «Сиквест» на русском языке, которое не является переводом английского слова SeaQuest.

По мнению Заявителя, данный довод не обоснован и является ложным, поскольку обозначение «Сиквест» для обозначения реагента SeaQuest устойчиво используется в России с 1998 года. Об этом ответчики хорошо осведомлены, поскольку к каждой приобретенной партии реагента им были предоставлены Паспорта Безопасности и сертификата о регистрации, где использовалось обозначение Сиквест / SeaQuest .Также этот факт подтвержден большим количеством документов, приобщенных ранее к материалам дела.

Что касается заявления о несоответствии с переводом слова, то слово Сиквест является транслитерацией слова SeaQuest. В данном случае, не уместно использование перевода на русский язык, так как словосочетание «Морской квест», едва ли может ассоциироваться с маркой SeaQuest в представлении потребителей. Имеющееся абсолютное фонетическое сходство, согласно правилам составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания (от 20 июля 2015 № 482), признается сходством до степени смешения, а, следовательно, не может быть использовано другим юридическим лицом для индивидуализации однородных товаров и/или услуг из-за вероятности введения потребителей в заблуждение.

Кроме того, согласно Уведомлению о результатах проверки соответствия заявленного обозначения «Сиквест» заявителя Аква смарт Инк. от 12.07.2018 г. (уведомление в приложении), единственным препятствием к его регистрации в качестве товарного знака была серия заявок от ООО «АкваЭкоХим». Следовательно, с учетом того, что экспертиза ФИПС отказала ООО «АкваЭкоХим» в регистрации их обозначений в однородных с «Аква Смарт» Инк. товарах, после направления соответствующего ходатайства и оплаты пошлины, в течение месяца, «Аква Смарт» Инк, станет правообладателем товарного знака «Сиквест» для товаров обозначающих химические продукты, предназначенные для использования в промышленных целях.

Довод 2: В 2014 году ответчики приняли решение не приобретать реагент Сиквест / SeaQuest у «Ист Кост Дистрибюшен» Инк, поскольку хотели приобрести реагент по цене 2009 года.

По мнению Заявителя, в 2014 году в многочисленной переписке с руководством ООО «АкваЭкоХим» и ООО «Нова Терра» ..... и ....., заявителем приводились обоснования, что стоимость продукции в 2014 году никак не может быть такой же, как в 2009 году, в силу естественной ежегодной инфляции, повышения стоимости сырья на производство реагента и соответствующего повышения отпускных цен производителем. Данные обоснования были приняты генеральным директором ООО «АкваЭкоХим» ..... в письме от 30 октября 2014 года, который подтвердил, что сделает заказ по согласованной цене, что, в конечном счете, не произошло.

Довод 3: Ответчики разработали свой состав ингибитора коррозии и

солеотложения, и, поскольку они сами несколько лет назад придумали и использовали созвучное обозначение Сиквест для продукции компании «Аква Смарт» Инк., то решили оставить название прежним, использовать его для своей продукции и, поэтому подали заявку в ФИПС на регистрацию товарного знака Сиквест.

Заявитель поясняет, что состав реагента не имеет правовой охраны на территории РФ, следовательно, не преследуется цель запретить ответчикам производить схожий по составу реагент.

Основная цель, предотвратить введение потребителей в заблуждение и прекратить использование узнаваемого обозначения заявителя с целью извлечения выгоды.

Как было изложено выше, направляя в Саратовское УФАС России заключение экспертизы ФИПС, ответчики тем самым представили дополнительные доказательства того, что данные действия являются недобросовестными и нарушают действующее законодательство. Так как эксперты ФИПС указали на нарушение ст. 1483 ГК РФ при попытке регистрации обоих обозначений. Как обозначения «Сиквест», так и SeaQuest.

В связи с тем, что информация о реагенте SEAQUEST размещена на сайтах указанных лиц в сети интернет: http://superfilter.ru/seaquest.htm, http://www.novaterra.ru/products/khimicheskie-reagenty/seaquest/, к рассмотрению дела Саратовским УФАС России в качестве лица, располагающим сведениями об обстоятельствах рассматриваемого дела, было привлечено АО «Региональный Сетевой Информационный Центр», у Общества запрошена информация о владельцах и администраторах доменных имен novaterra.ru и superfilter.ru.

В ответ АО «Региональный Сетевой Информационный Центр» сообщило, что администратором домена второго уровня superfilter.ru с даты его регистрации (24.03.2004) и по 22.10.2014 являлся ....., 22.10.2014 права по администрированию домена superfilter.ru были переданы ООО «АкваТехПроект», которое являлось администратором указанного домена с 22.10.2014 по 19.06.2018. 19.06.2018 права по администрированию домена superfilter.ru были переданы физическому лицу M.R. (Lietuva), который является администратором домена по настоящее время.

Относительно домена второго уровня novaterra.ru АО «Региональный Сетевой Информационный Центр» пояснило, что не является регистратором указанного домена. Согласно сведениям общедоступной справочной службы Whois по состоянию на 14.09.2018 регистратором домена novaterra.ru является ООО «Регистратор Р01» (R01-RU).

В ходе рассмотрения дела представители ООО «АкваЭкХим» и ООО «Нова Терра» пояснили, что администратором сайта www.novaterra.ru является ООО «Нова Терра».

Рассмотрев представленные документы и пояснения сторон, Комиссия приходит к следующим выводам.

Установлено, что согласно сведениям официального сайта ФНС России

(www.egrul.nalog.ru) ..... является Генеральным директором ООО «Нова Терра» и ООО «АкваЭкоХим» (выписки из ЕГРЮЛ по состоянию на 14.11.2018).

Таким образом, ООО «Нова Терра» и ООО «АкваЭкоХим» входят в одну группу лиц по основаниям, предусмотренным п.2, п.8 ст. 9 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции).

В ходе проведенного антимонопольным органом анализа состояния конкуренции на рынке реализации реагента «Сиквест» ингибитора коррозии и солеотложений за период установлено, что ООО «Нова Терра», ООО «АкваЭкоХим», ООО «Юнифильтр» и компания «Ист Кост Дистрибюшен Инк» являются конкурентами на указанном рынке на территории Российской Федерации.

Комиссией установлено, что реагент Сиквест / SeaQuest известен на территории Российской Федерации с 2004 года, что подтверждается Санитарно-Эпидемиологическим Заключением Роспотребнадзора МЗ РФ № 77.01.06.249,П.20109.09.4 от 20.09.2004.

В материалы дела представлена копия Контракта № AEC-ECD-2010 от 23.12.2010, заключенного между ООО «АкваЭкоХим» и «Ист Кост Дистрибюшен» Инк., согласно которому ООО «АкваЭкоХим» покупает у «Ист Кост Дистрибюшен» Инк. реагенты.

Комиссией установлено, что ООО «АкваЭкоХим» и ООО «Нова-Терра» с 2010 года приобретали реагент SeaQuest производства американской компании АкваСмарт Инк. по контракту с компанией «Ист Кост Дистрибюшен» Инк., что также подтверждается пояснениями ООО «АкваЭкоХим» и ООО «Нова-Терра».

Таким образом, материалами дела подтверждается, что ООО «АкваЭкоХим» и ООО «Нова-Терра» с 2010 года было известно о реагенте Сиквест / SeaQuest производства американской компании АкваСмарт Инк., реализуемом на территории Российской Федерации.

Представители ООО «АкваЭкоХим» и ООО «Нова-Терра» в ходе рассмотрения дела пояснили, что в период с 2011 по 2016 гг. продавали реагент Сиквест / SeaQuest производства компании «Аква Смарт» Инк., приобретенного у компании «Ист Кост Дистрибюшен» Инк. В 2016 г. в связи с повышением компанией «Ист Кост Дистрибюшен» Инк. цены на указанный реагент ООО «АкваЭкоХим» и ООО «Нова-Терра» предприняли попытки, договорится с другими дистрибьюторами реагента. На запрос откликнулся производитель, перенаправив на компанию «Ист Кост Дистрибюшен» Инк. и компанию ПРОТЕ Польша, которые предложили те же условия что и компания «Ист Кост Дистрибюшен» Инк. первоначально. Таким образом, в 2016 г. реагент Сиквест / SeaQuest производства компании «Аква Смарт» Инк. был закуплен в Польше и в дальнейшем реализовывался ООО «АкваЭкоХим» и ООО «Нова-Терра» на территории Российской Федерации.

Вместе с тем, в материалы дела доказательств того, что с 2016 года по настоящее время ООО «АкваЭкоХим» и ООО «Нова-Терра» реализовывало реагент Сиквест / SeaQuest производства компании Аква Смарт Инк., не представлено.

Также ООО «АкваЭкоХим» и ООО «Нова-Терра» пояснили, что общества начали собственное производство реагента ингибитора коррозии и солеотложений с наименованием Сиквест и реализовывали его.

В 2017 году ООО «Нова Терра» был получен Сертификат соответствия № РОСС RU.МГ11.Н00687 срок действия с 05.12.2017 по 04.12.2020 № 0212196 на продукцию реагент «Сиквест» ингибитор коррозии и солеотложений, изготовитель ООО «Нова Терра».

В материалы дела представлены копии товарных накладных и счетов-фактур, свидетельствующих о реализации ООО «АкваЭкоХим» и ООО «Нова Терра» в 2016, 2017, 2018 годах средство для обработки «Сиквест».

Кроме того, Комиссией установлено, что информация о реагенте Сиквест / SeaQuest размещена на сайтах http://superfilter.ru/seaquest.htm и http://www.novaterra.ru/ в разделе «Методы очистки воды».

Факт реализации реагента Сиквест / SeaQuest производства ООО «Нова Терра» подтверждается пояснениями ООО «АкваЭкоХим» и ООО «Нова-Терра», а также Сертификатом соответствия № РОСС RU.МГ11.Н00687.

Согласно п. 13 Информационного письма Президиума ВАС РФ № 122 от 13.12.2007 «Обзор практики рассмотрения арбитражными судами дел, связанных с применением законодательства об интеллектуальной собственности» вопрос о сходстве до степени смешения двух словесных обозначений, применяемых на товарах истца и ответчика, может быть разрешен с позиции рядового потребителя и специальных знаний не требует.

Комиссией установлено, что словесные обозначения СИКВЕСТ (SEAQUEST), используемые ООО «АкваЭкоХим» и ООО «Нова Терра» в наименовании своего товара (реагента ингибитора коррозии и солеотложений) и словесные обозначения СИКВЕСТ (SEAQUEST), используемые в наименовании реагента производства компании «Аква Смарт» Инк., являются сходными до степени смешения по графическому и фонетическому признакам.

В соответствии с п. 9 ст. 4 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) под недобросовестной конкуренцией понимаются 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.

Согласно п. 2 ст. 14.6 Закона о защите конкуренции не допускается недобросовестная конкуренция путем совершения хозяйствующим субъектом действий (бездействия), способных вызвать смешение с деятельностью хозяйствующего субъекта-конкурента либо с товарами или услугами, вводимыми хозяйствующим субъектом-конкурентом в гражданский оборот на территории Российской Федерации, в том числе 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.

Таким образом, ООО «АкваЭкоХим» и ООО «Нова Терра», допустившие использование в наименовании своего товара (реагента ингибитора коррозии и солеотложений) словесные обозначения СИКВЕСТ (SEAQUEST), являющиеся сходными до степени смешения по графическому и фонетическому признакам со словесными обозначениями СИКВЕСТ (SEAQUEST), используемыми в наименовании реагента производства компании «Аква Смарт» Инк., нарушили п.2 ст.14.6 Закона о защите конкуренции.

В ходе рассмотрения дела представитель Ответчиков пояснил, что в настоящее время не осуществляет реализацию реагента с использованием словесных обозначений СИКВЕСТ (SEAQUEST), в том числе по сертификату соответствия № РОСС RU.МГ11.Н00687, кроме того, не размещают информацию в сети Интернет с предложением о продаже реагента с использованием указанных обозначений.

В связи с данными обстоятельствами основания для выдачи предписания отсутствуют.

На основании вышесказанного, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, частью 1 статьи 49 Федерального Закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ "О защите конкуренции", Комиссия

Р Е Ш И Л А:

Признать ООО «Нова Терра» и ООО «АкваЭкоХим» нарушившими ч. 2 ст. 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».