

О прекращении рассмотрения дела
605

ООО "Научно-производственная
фирма "Нитпо" 350049, Краснодарский
край, г. Краснодар, ул. им. Котовского,
д. 42, оф. 309 nitpo@nitpo.ru info@nitpo.ru

ООО "Силан" 399850, Липецкая обл., г.
Данков, ул. Зайцева, д. 14, к. 3
9790199@bk.ru

РЕШЕНИЕ

О ПРЕКРАЩЕНИИ РАССМОТРЕНИЯ ДЕЛА № 048/01/14.6-605/2023

О НАРУШЕНИИ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

30 октября 2023 г. г. Липецк

Резолютивная часть решения объявлена: 24.10.2023

Решение в полном объеме изготовлено: 30.10.2023

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

Председатель комиссии:

<...> — заместитель руководителя — начальник отдела защиты конкуренции;

Члены комиссии:

<...> — главный специалист-эксперт отдела защиты конкуренции;

<...> — ведущий специалист-эксперт отдела защиты конкуренции

при рассмотрении дела № 048/01/14.6-605/2023, возбужденного на основании приказа Липецкого УФАС России от 17 июля 2023 г. № 303/23 о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения обществом с ограниченной ответственностью «Силан» (ИНН: 4803001577; ОГРН: 1154827021250, адрес: Липецкая область, г. Данков, ул. Зайцева, д. 14, к. 3) (далее — ООО «Силан») статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившихся в создании смешения с деятельностью хозяйствующего субъекта-конкурента либо товарами, вводимыми хозяйствующим субъектом-конкурентом в гражданский оборот на территории Российской Федерации,

в присутствии: представителей Заявителя ООО «Научно-производственная фирма «Нитпо» (ИНН: 2308021536; ОГРН: 1022301198017, адрес: 350049, Краснодарский край, г. Краснодар, ул. им.

Котовского, д. 42, оф. 309): <...> (доверенность № 020 от 18.07.2023), <...> (доверенность № 021 от 18.07.2023), директора ООО «НПФ «Нитпо» <...> (на основании Устава),

представителя Ответчика ООО «Силан»: <...> (доверенность б/н от 13.09.2023),

УСТАНОВИЛА:

В Липецкое УФАС России поступило обращение (вх. 3098/23 от 17.04.2023) общества с ограниченной ответственностью «Научно-производственная фирма «Нитпо» (ИНН: 2308021536; ОГРН: 1022301198017, адрес: 350049, Краснодарский край, г. Краснодар, ул. им. Котовского, д. 42, оф. 309) (далее — ООО «НПФ «Нитпо», Заявитель) на нарушение антимонопольного законодательства в действиях общества с ограниченной ответственностью «СИЛАН» (ИНН: 4803001577; ОГРН: 1154827021250, адрес: Липецкая область, г. Данков, ул. Зайцева, д. 14, к. 3), выразившегося в незаконном использовании ООО «СИЛАН» товарного знака «АКОР БН» (свидетельство на товарный знак № 226740 от 01.11.2022; изменение от 25.09.2018), исключительное право на который принадлежит Заявителю, при предложении к реализации товара под брендом «СИЛАН» - кремнийорганических тампонажных материалов группы «СИЛАНАКОР-БН», а также товара - кремнийорганических тампонажных материалов группы «АКОР-БН», которое привело к созданию смешения с деятельностью Заявителя, товарами, вводимыми в гражданский оборот Заявителем, и причинило убытки Заявителю.

По результатам рассмотрения обращения были установлены признаки нарушения ООО «Силан» статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции), на основании чего приказом Липецкого УФАС России от 17 июля 2023 г. № 303/23 о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в отношении ООО «Силан» было возбуждено дело № 048/01/14.6-605/2023 о нарушении антимонопольного законодательства.

Доводы Заявителя тезисно сводятся к следующему:

1) ООО «Силан» незаконно использовало зарегистрированный товарный знак № 226740 «АКОР БН», исключительное право на который принадлежит Заявителю, при предложении к продаже товаров: кремнийорганических тампонажных материалов группы «СИЛАНАКОР-БН», кремнийорганических тампонажных материалов группы «АКОР-БН» на сайте информационно-коммуникационной сети Интернет <https://www.силан.рус/> (https://www.xn--80apjja.xn--p1acf/goods/246282330-kremniyorganicheskiye_tamponazhnyye_materialy_gruppy_silanakor_bn_tu_2458_027_4803001517_2022; https://www.xn--80apjja.xn--p1acf/goods/244182498-kremniyorganicheskaya_emulsiya_gruppy_akor_bn); при подаче заявки на участие в маркетинговых исследованиях № 0095/22/4.3/0102550/ГПК/ПР//Э/07.11.2022 (далее — Маркетинговые исследования, тендер), проводимых АО «Газпром закупки» по заказу ООО «Газпром комплектация»; при заключении контракта с ООО «Газпром комплектация» на поставку товара - кремнийорганических тампонажных материалов группы «СИЛАНАКОР-БН», в результате победы ООО «Силан» в указанных маркетинговых исследованиях.

2) При участии в Маркетинговых исследованиях ООО «Силан» намеренно воспользовалось репутацией Заявителя для победы в тендере, а также незаконно использовало ТУ 2458-001-01172772-99 от 28.12.99 "Кремнийорганические тампонажные материалы группы АКОР-БН". При этом товар, производимый ООО «Силан», по техническим характеристикам уступает товару Заявителя. Заказчик Маркетинговых исследований, определив это, расторг с ООО «Силан» контракт на поставку кремнийорганических тампонажных материалов группы «СИЛАНАКОР-БН», отказался от использования кремнийорганических тампонажных материалов и изменил технологию производства работ. Тем самым Заявителю был причинен репутационный вред, а также убытки в виде упущенной выгоды от исполнения контракта и от заключения будущих контрактов на поставку товара марки «АКОР-БН».

3) ООО «Силан» подало заявку на регистрацию словесного товарного знака «СИЛАНАКОР-БН», в

чем также усматривается недобросовестная конкуренция со стороны ООО «Силан».

Ответчик ООО «Силан» против доводов Заявителя возражает. Доводы ответчика тезисно:

1) ООО «Силан» осуществляет производство кремнийорганических тампонажных материалов группы «СИЛАНАКОР-БН», однако не является производителем товара - кремнийорганические тампонажные материалы группы «АКОР-БН», Одним из видов деятельности ООО «Силан» является торговля оптовая промышленными химикатами. В своей деятельности Общество как производит собственную продукцию, так и реализует товары иных производителей. Размещение на сайте предложения к продаже кремнийорганических тампонажных материалов группы «АКОР-БН» имело своей целью перепродажу товара другого производителя.

В настоящее время данная информация с сайта ООО «Силан» удалена. За период с 2021 года реализация продукции «СИЛАНАКОР-БН» и «АКОР-БН» не производилась, соответственно потребители данной продукции и доходы от ее продажи отсутствуют.

2) ООО «Силан» подана заявка № 2023728639 в Роспатент на регистрацию товарного знака «СИЛАНАКОР-БН» в отношении товаров 1, 3, 35 классов МКТУ. В настоящее время рассмотрение заявки продолжается, решение о регистрации либо об отказе в регистрации в адрес ООО «Силан» не поступало.

3) ООО «Силан» подтверждает, что по итогам проведения Маркетинговых исследования ООО «Силан» было признано победителем, и с Обществом был заключен договор от 16.12.2022 № 50-014/22-4503 на поставку кремнийорганических тампонажных материалов группы «СИЛАНАКОР-БН» со сроком поставки в течение марта 2023 года. Однако поставок по указанному договору не было, поскольку от ООО «Газпром комплектация» не было направлено в адрес ООО «Силан» заявок на поставку товара. 10.04.2023 в адрес ООО «Силан» поступило письмо от ООО «Газпром комплектация» с предложением о расторжении договора по соглашению сторон. ООО «Силан» не возражало против расторжения договора от 16.12.2022 № 50-014/22-4503.

4) В составе заявки ООО «Силан» на участие в Маркетинговых исследованиях действительно был указан товар марки «АКОР-БН», производимый по ТУ 2458-001-01172772-99, однако это явилось следствием ошибки при оформлении документации для участия в тендере. Данная информация была принята Заказчиком и был заключен договор поставки от 16.12.2022 № 50-014/22-4503.

5) Отпуск образцов продукции «СИЛАНАКОР-БН» для проведения Заказчиком Маркетинговых исследований испытаний на предмет соответствия ее техническим требованиям ООО «Силан» не производило, а Заказчиком такое требование не заявлялось. Таким образом, утверждения Заявителя о том, что продукция «СИЛАНАКОР-БН» по техническим характеристикам уступает продукции Заявителя «АКОР-БН» не подтверждены. Со стороны ООО «Силан» никогда не распространялись сведения об ООО «НПФ «Нитпо» как о юридическом лице в целом, так и касаясь производимой им продукции.

Определением от 16.10.2023 № ДШ/7062/23 срок рассмотрения дела № 048/01/14.6-605/2023 продлен до 17.11.2023 года.

Определением от 16.10.2023 № ДШ/7060/23 рассмотрение дела № 048/01/14.6-605/2023 назначено на 24.10.2023 на 14 часов 20 минут.

На рассмотрение дела № 048/01/14.6-605/2023 24.10.2023 явились представители Заявителя (посредством видеоконференцсвязи): <...> (доверенность № 020 от 18.07.2023), <...> (доверенность № 021 от 18.07.2023), директор ООО «НПФ «Нитпо» <...> (на основании Устава); представитель Ответчика: <...> (доверенность б/н от 13.09.2023).

Комиссия Липецкого УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, исследовав доказательства и иные материалы дела № 048/01/14.6-605/2023, заслушав пояснения сторон, приходит к следующим выводам.

Под недобросовестной конкуренцией, согласно пункту 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции, 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.

Вместе с тем, как указано в пункте 30 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 04.03.2021 № 2 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением судами антимонопольного законодательства», нарушение хозяйствующим субъектом при ведении своей деятельности норм гражданского и иного законодательства, в том числе в случае неправомерного использования охраняемого результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации, само по себе не означает совершение акта недобросовестной конкуренции.

При рассмотрении спора о нарушении запрета недобросовестной конкуренции должны быть установлены в совокупности:

- факт осуществления хозяйствующим субъектом действий, способных оказать влияние на состояние конкуренции;
- отличие избранного хозяйствующим субъектом способа конкуренции на рынке от поведения, которое в подобной ситуации ожидалось бы от любого субъекта, преследующего свой имущественный интерес, но не выходящего за пределы осуществления гражданских прав и честной деловой практики;
- направленность поведения хозяйствующего субъекта на получение преимущества, в частности имущественной выгоды или возможности ее извлечения, при осуществлении экономической деятельности за счет иных участников рынка, в том числе посредством оказания влияния на выбор покупателей (потребителей), на возможность иных хозяйствующих субъектов, конкурирующих добросовестно, извлекать преимущество из предложения товаров на рынке, на причинение вреда хозяйствующим субъектам-конкурентам иными подобными способами (например, в результате использования (умаления) чужой деловой репутации).

Для доказывания факта недобросовестной конкуренции необходимо установление как специальных признаков, определенных нормами статей 14.1 - 14.7 Закона, так и общих признаков недобросовестной конкуренции, предусмотренных пунктом 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции, статьей 10-bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности.

Согласно 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 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.

Российская Федерация является участником Парижской конвенции по охране промышленной собственности, статья 10 bis которой возлагает на страны-участницы обязанность обеспечить гражданам стран, участвующих в союзе, эффективную защиту от недобросовестной конкуренции. Одной из форм недобросовестной конкуренции, предусмотренной в данной конвенции, являются все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов, промышленной или торговой деятельности конкурента.

Согласно сведениям, представленным ООО «Силан» (вх. 6574/23 от 14.08.2023) реализация продукции кремнийорганических тампонажных материалов группы «СИЛАНКОР-БН» и кремнийорганических тампонажных материалов группы «АКОР-БН» в период с 2021 года по дату

поступления сведений не осуществлялась.

ООО «Силан» также указало (вх. 8332-ЭП/23 от 04.10.2023), а ООО «Газпром комплектация» подтвердило (вх. 8007-ЭП/23 от 22.09.2023), что поставка продукции по договору от 16.12.2022 № 50-014/22-4503 до его расторжения 23.06.2023 не осуществлялась.

Доказательств, опровергающих данные обстоятельства, Заявителем не представлено и у антимонопольного органа не имеется.

Таким образом, фактическое введение ООО «Силан» в гражданский оборот на территории Российской Федерации кремнийорганических тампонажных материалов группы «СИЛАНАКОР-БН» и кремнийорганических тампонажных материалов группы «АКОР-БН» отсутствует. Следовательно, отсутствуют как общие, так и специальные признаки недобросовестной конкуренции, предусмотренные п. 9 ст. 4 и ст. 14.6 Закона о защите конкуренции.

Само по себе указание ООО «Силан» товарного знака № 226740 «АКОР БН», исключительно право на которое принадлежит Заявителю, в том числе при размещении информации на сайте ООО «Силан» <https://www.силан.рус/>, в составе заявки на участие в Маркетинговых исследованиях, а равно представление в составе заявки ООО «Силан» иных результатов интеллектуальной деятельности, исключительные права на которые принадлежат Заявителю, не образуют состава недобросовестной конкуренции. Вопросы возмещения компенсации в связи с нарушением исключительных прав решаются в судебном порядке в соответствии с Гражданским кодексом Российской Федерации.

На основании изложенного, довод Заявителя о незаконном использовании ООО «Силан» зарегистрированного товарного знака № 226740 «АКОР БН», которое привело к созданию смешения с деятельностью хозяйствующего субъекта-конкурента, не находит своего подтверждения.

В отношении второго довода Заявителя установлено следующее.

В маркетинговых исследованиях № 0095/22/4.3/0102550/ГПК/ПР//Э/07.11.2022, проводимых АО «Газпром закупки» по заказу ООО «Газпром комплектация», приняло участие три хозяйствующих субъекта — ООО «НПФ «Нитпо», ООО «Силан», ООО «РТК-Инвест». Победителем исследований было признано ООО «Силан», предложившее наименьшую цену договора.

Установлено, что в составе заявки на участие в Маркетинговых исследованиях, ООО «Силан» подано технико-коммерческое предложение, в котором к поставке предлагается товар: «Кремнийорганический тампонажный материал группы АКОР-БН» по ТУ 2458-001-01172772-99, производителем которого указано ООО «Силан», а также иные документы, в том числе — паспорт безопасности химической продукции «Кремнийорганический тампонажный материал группы АКОР-БН», паспорт «Тампонажный материал АКОР-БН Марка АКОРН-БН102, в которых ООО «Силан» также указано производителем товара марки «АКОР-БН».

В связи с этим, Комиссия критически оценивает довод Ответчика о допущенной технической ошибке в подготовке документации к участию в тендере.

Вместе с тем, ООО «Силан» представило (вх. 8667-ЭП/23 от 16.10.2023) переписку между ООО «Газпром комплектация» и ООО «Силан» по данному вопросу. Согласно письму ООО «Газпром комплектация» от 07.12.2022 № 50-010/0-053689, в его адрес поступило письмо ООО «НПФ «Нитпо» о нарушении ООО «Силан» исключительных прав ООО «НПФ «Нитпо» при подаче заявки на участие в Маркетинговых исследованиях, в связи с чем ООО «Газпром комплектация» запросило документы, подтверждающие принадлежность ООО «Силан» представленных ТУ, свидетельств и сертификатов с подтверждением их государственной регистрации.

В ответном письме № 78 от 08.12.2022 ООО «Силан» сообщило о допущенной технической ошибке и предложило к поставке кремнийорганические тампонажные материалы «СИЛАНАКОР-БН», изготавливаемые по ТУ 2458-027-4803001517-2022 (ООО «Силан»), а также приложило копию ТУ 2458-027-4803001517-2022 от 18.10.2022, копию паспорта безопасности и паспорта качества.

Указанная информация была принята Заказчиком, в результате чего был заключен договор

поставки «СИЛАНАКОР-БН» от 16.12.2022 № 50-014/22-4503. Таким образом, Заказчик определил для себя продукцию «СИЛАНАКОР-БН», производимую и поставляемую ООО «Силан», как подходящую для выполнения работ.

Сведений о том, что продукция «СИЛАНАКОР-БН» оказалась по техническим характеристикам ниже продукции «АКОР-БН», производимой Заявителем, Заказчиком ООО «Газпром комплектация» не представлено, равно как и Заявителем не представлено доказательств проведения подобных испытаний.

В качестве причин расторжения договора поставки «СИЛАНАКОР-БН» от 16.12.2022 № 50-014/22-4503 ООО «Газпром комплектация» указывает (вх. 8007-ЭП/23 от 22.09.2023) аннулирование потребности принципала ООО «Газпром подземремонт Уренгой» в предмете поставки в связи с изменением производственной программы и отсутствием согласования недропользователя на применение кремнийорганического тампонажного материала «СИЛАНАКОР-БН» (письмо от 10.04.2023 в адрес ООО «Силан») (вх. 8332-ЭП/23 от 04.10.2023).

Кроме того, согласно документации Маркетинговых исследований, пояснениям АО «Газпром закупки» (вх. 7922/23 от 20.09.2023) и ООО «Газпром комплектация» (вх. 8928-ЭП/23 от 20.10.2023), Заказчик не заявлял требований о поставке продукции конкретного наименования, а установил требования, которым такая продукция должна соответствовать. При этом победитель закупки был определен исходя из наиболее выгодного предложения, а не предложения о поставке товара конкретной марки.

Согласно протоколу № 1/0095/22/4.3/012550/ГПК/ПР//Э/07.11.2022 по подведению итогов Маркетинговых исследований, заявка под номером 3 (ООО «Силан» - 1 место) набрала 60,00 баллов по стоимостному критерию и 19,00 баллов по нестоимостному критерию, в то время как заявка под номером 1 (ООО «НПФ «Нитпо» - 2 место) набрала 58,92 балла по стоимостному критерию и 10,00 баллов по нестоимостному критерию; заявка под номером 2 (ООО «РТК-Инвест» - 3 место) набрала 58,98 баллов по стоимостному критерию и 5,00 баллов по нестоимостному критерию.

Поскольку по результатам Маркетинговых исследований с ООО «Силан» был заключен договор поставки кремнийорганического тампонажного материала «СИЛАНАКОР-БН», Заказчик определил продукцию ООО «Силан» как соответствующую требованиям документации закупки.

Таким образом, участники закупки - ООО «НПФ «Нитпо», ООО «Силан», ООО «РТК-Инвест», которые были допущены к участию, находились в равных условиях и имели равные возможности одержать победу в тендере, поскольку закупочная комиссия при оценке заявок исходила из наиболее выгодных предложенных условий исполнения договора. Следовательно, предложение ООО «Силан» в составе заявки на участие в тендере поставки продукции «АКОР-БН», с приложением соответствующей технической документации, не повлияло на итоги определения победителя закупки, не было направлено на получение необоснованного преимущества перед конкурентами и не может рассматриваться как недобросовестная конкуренция.

На основании изложенного, довод Заявителя о том, что Ответчик намеренно воспользовался репутацией Заявителя для победы в тендере, а также о том, что товар, производимый Ответчиком, по техническим характеристикам уступает товару Заявителя, в результате чего договор с ООО «Силан» на поставку кремнийорганических тампонажных материалов группы «СИЛАНАКОР-БН» был расторгнут, а Заказчик отказался от использования кремнийорганических тампонажных материалов и изменил технологию производства работ, причинив тем самым Заявителю репутационный вред, а также убытки в виде упущенной выгоды от исполнения контракта и от заключения будущих контрактов на поставку товара марки «АКОР-БН», также не находит своего подтверждения.

В отношении третьего довода Заявителя, Комиссия указывает на то, что подача заявки на регистрацию товарного знака является законным правом хозяйствующего субъекта. В ходе рассмотрения заявки Федеральная служба по интеллектуальной собственности (Роспатент) проводит экспертизу на предмет наличия смешения регистрируемого товарного знака с уже зарегистрированными, и принимает решение о регистрации товарного знака либо об отказе в

его регистрации. При этом лица, которые считают, что регистрация товарного знака может нарушить их исключительные права, вправе направить возражения против такой регистрации в порядке, установленном Гражданским кодексом Российской Федерации.

Таким образом, сама по себе подача ООО «Силан» заявки на регистрацию товарного знака «СИЛАНАКОР-БН» не может рассматриваться как недобросовестная конкуренция, в отсутствие иных фактических обстоятельств, которые могли бы указывать на наличие признаков недобросовестной конкуренции.

На основании изложенного, довод Заявителя о том, что в действиях ООО «Силан» по подаче заявки на регистрацию словесного товарного знака «СИЛАНАКОР-БН» усматривается недобросовестная конкуренция со стороны ООО «Силан», отклоняется Комиссией как несостоятельный.

В соответствии со статьей 48 Закона о защите конкуренции Комиссия прекращает рассмотрение дела о нарушении антимонопольного законодательства в случае:

- 1) отсутствия нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях (бездействии);
- 2) ликвидации юридического лица - единственного ответчика по делу;
- 3) смерти физического лица - единственного ответчика по делу;
- 4) наличия вступившего в силу решения антимонопольного органа об установлении факта нарушения антимонопольного законодательства в отношении рассматриваемых комиссией действий (бездействия);
- 5) истечения срока давности, предусмотренного статьей 41.1 настоящего Федерального закона.

Изучив все доказательства и материалы дела, руководствуясь ст. 48 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия

Р Е Ш И Л А:

1. Рассмотрение дела № 048/01/14.6-605/2023 о нарушении антимонопольного законодательства, возбужденное в отношении общества с ограниченной ответственностью «Силан» (ИНН: 4803001577; ОГРН: 1154827021250, адрес: Липецкая область, г. Данков, ул. Зайцева, д. 14, к. 3), **прекратить** в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства в рассматриваемых комиссией действиях (бездействии) ответчика.

Настоящее решение может быть обжаловано в течение трёх месяцев со дня его принятия в порядке, предусмотренном статьей 52 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции".

Председатель комиссии

<...>

Члены комиссии:

2023-9037

1