

Исх. №ВЧ-08/5913 от 09.06.2023 г.

Комиссия Татарстанского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее - Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии: <...> – (должностное лицо)
Члены Комиссии: <...> – (должностное лицо)
<...> – (должностное лицо)

рассмотрев материалы дела №016/01/14.6-1936/2022 по признакам нарушения ООО «ЛД-Трейд» (ОГРН 1175275014859 ИНН 5258135636, юридический адрес: Нижегородская область, г. Нижний Новгород, ул. Малая Окружная, д. 82) части 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в использовании обозначения, тождественного товарному знаку, фирменному наименованию, коммерческому обозначению, наименованию места происхождения товара хозяйствующего субъекта-конкурента сходного с ними до степени смешения, в отсутствии права на использование зарегистрированного товарного знака,

УСТАНОВИЛА:

Рассмотрение дела №016/01/14.6-1936/2022 было назначено на 07 июня 2023 года на 13 часов 30 минут.

25.05.2023 года поступили письменные пояснения ООО «МастерСтрой СПб» (исх. №5277), исходя из содержания, которых следует, что ООО «ЛД-Трейд» в адрес Общества поставляло ацетон 0,5 ПЭТ в период с 29.04.2020 г. по 11.08.2021 г., что подтверждается договором поставки № 06-04/2020 от 06.04.2020 г., актами сверки, УПД. Далее данный товар Общество отгружало на маркетплейс «ОЗОН».

<...>

29.05.2023 поступили письменные пояснения АО «ННК» (вх. №5409), исходя из содержания, которых следует, что ацетон – это химическое соединение, которое может быть использовано как промышленный растворитель. Технический ацетон используется для синтеза уксусного ангидрида, ацетонциангидрина, дифенилолпропана и других органических продуктов, а также в качестве растворителя в различных отраслях промышленности (ГОСТ 2768-84). По имеющейся информации, ООО «ЛД-Трейд» является изготовителем спорной продукции (ацетон «LUXE», ГОСТ 2768-84) и осуществляет ее реализацию оптом, что следует из целей и объемов реализованной продукции в адрес ООО «ЭПК», ООО «Главхозторг», ИП <...>, в частности в 2021 году, указанным лицам реализовано 11,8 тн. ацетон «LUXE», в 2022 8,4 тн.

Таким образом, по мнению Общества, продуктовые границы товарного рынка могут быть определены исходя из кодов ОКВЭД, а также экземпляров товара, представленных в материалы дела, как торговля оптовая промышленными химикатами, в частности оптовая торговля спорной продукции ацетоном техническим. Основным видом деятельности ООО «ЛД-Трейд» является торговля оптовая химическими продуктами (ОКВЭД 46.75), а дополнительной оптовая промышленными химикатами (ОКВЭД 46.75.2). АО «ННК» также, в соответствии с ОКВЭД, указанными в выписке из ЕГРЮЛ, может осуществлять указанные виды деятельности. Вместе с тем, Общество, как отмечалось ранее, осуществляет деятельность по производству ацетона, реализуемого на оптовом рынке и не осуществляет реализацию производимой продукции, в том числе ацетона технического ГОСТ 2768-84.

Вместе с тем, наличие объекта интеллектуальной собственности у хозяйствующего субъекта является одним из средств его конкурентной борьбы на соответствующем товарном рынке. Незаконное использование иным хозяйствующим субъектом интеллектуальной собственности, принадлежащей другому лицу, ограничивает и (или) лишает правообладателя интеллектуальной собственности возможности применить данное средство конкурентной борьбы, и может быть расценено как акт недобросовестной конкуренции. При этом любой хозяйствующий субъект, из действий которого следует объект интеллектуальной собственности другого намерение использовать хозяйствующего субъекта (правообладателя) в отсутствие его согласия в целях получения конкурентных преимуществ, может быть расценен как хозяйствующий субъект-конкурент.

Достоверными и полными сведениями об иных лицах, осуществляющих оптовую торговлю промышленными химикатами, в том числе ацетоном техническим, Общество не располагает.

Дополнительно АО «ННК» считает необходимым отметить, что недобросовестная конкуренция возможна, как путем смешения (ч. 1 ст. 14.6 Закона о защите конкуренции), при котором потребитель начинает отождествлять товар одного производителя с товаром другого, так и путем введения в заблуждение, в результате которого у потребителя формируется ошибочное впечатление о производителе (ч. 3 ст. 14.2 Закона о защите конкуренции).

02.06.2023 поступили письменные пояснения ПАО «Уфаоргсинтез» (вх. №5633), исходя из содержания, которых следует, что Общество провело анализ рынка в соответствии с «Порядком проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке», утвержденного приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220 по делам, возбужденным по признакам нарушения ст. 14.1-14.8 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Относительно временного интервала исследования товарного рынка Общество пояснило следующее. Первый установленный факт реализации спорной продукции (ацетон «LUXE» ГОСТ 2768-84) в адрес конечного потребителя зафиксирован 28.04.2022. При этом указанная спорная продукция приобретена ООО «Главхозторг» у ООО «ЛД-Трейд» для целей последующей реализации конечным потребителям 11.04.2022. По состоянию на 22.01.2023 и на 28.02.2023 реализация спорной продукции в адрес конечных потребителей продолжалась. Вместе с тем, в материалах дела отсутствуют как документы (информация) относительно периода (даты) первичного изготовления ООО «ЛД-Трейд» спорной продукции для целей ее последующей реализации, так и документы, подтверждающие факт начала и продолжения/прекращения реализации спорной продукции в настоящее время. С учетом этого, достоверное установление временного интервала исследования товарного рынка не представляется возможным.

Относительно определения продуктовых границ товарного рынка Общество пояснило следующее. Согласно сведениям, из ЕГРЮЛ, основным видом деятельности ООО «ЛД-Трейд» является торговля оптовая химическими продуктами (ОКВЭД 46.75), в перечне дополнительных видов деятельности указана, в том числе торговля оптовая промышленными химикатами (ОКВЭД 46.75.2). Под оптовой торговлей понимается вид торговой деятельности, связанный с приобретением и продажей товаров для использования их в предпринимательской деятельности (в том числе для перепродажи) или в иных целях, не связанных с личным, семейным, домашним иным подобным использованием (ст. 2 И Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации»). В соответствии с информацией, размещенной на интернет-странице

сайта ООО «ЛД-Трейд» (<https://лд-трейд.рф/>), основным направлением деятельности последнего является поставка растворителей собственного производства (в частности ацетона «LUXE»). Материалами дела подтверждается факт реализации ООО «ЛД-Трейд» и приобретения ООО «Главхозторг» спорной продукции (ацетон «LUXE» ГОСТ 2768-84) для целей последующей перепродажи, что соответствует критерию оптовой реализации. С учетом изложенного, а также предмета обращения продуктовые границы товарного рынка могут быть определены как оптовая торговля ацетоном.

Кроме того, ООО «ЛД-Трейд», производя смешивание ацетона производства Общества, АО «ННК» и ПАО «Казаньоргсинтез», становится изготовителем собственной продукции (ацетона), отличающейся по качественным характеристикам от используемого сырья.

Факт производства собственной продукции (в частности ацетона «LUXE») подтверждается сведениями, размещенными на сайте ООО «ЛД-Трейд» (<https://лд-трейд.рф/>), с указанием на наличие 2-х производственных баз, разработанными и утвержденными ТУ 20.14.62-015-06846123-2023 (предположительно также ТУ 2319-008-06846123-2021), а также пояснениями ООО «ЛД-Трейд». Так, ответчик поясняет, что ацетон производства Общества, АО «ННК» и ПАО «Казаньоргсинтез» приобретался у трейдеров, а затем сливался в одну емкость. Таким образом, продуктовые границы товарного рынка могут также быть определены как производство ацетона.

Относительно определения географических границ товарного рынка Общество пояснило следующее. В соответствии с имеющейся у Общества информацией, ООО «ЛД-Трейд» зарегистрировано в Нижегородской области (г. Дзержинск). Один из объектов ООО «ЛД-Трейд», на котором предположительно осуществлялось производство спорной продукции (ацетон «LUXE» ГОСТ 2768-84) располагается по адресу: 606000, Нижегородская обл., г. Дзержинск, Восточное шоссе, д. 24Б.

Как следует из материалов дела, в части сведений об объемах реализованных ООО «ЛД-Трейд» товаров за 2021-2022 гг., спорная продукция в указанный период отгружалась в адрес следующих организаций: ООО «ЭПК», ООО «Главхозторг» (ИНН 6449966802, юридический адрес: 413151, Саратовская область, Энгельсский район, поселок Пробуждение, Придорожная ул., д.10), ИП <...> (ИНН 666000072307, юридический адрес: 191014, г. Санкт-Петербург, ул. Радищева, д. 26, кв. 11, фактический адрес: 192289, г. Санкт-Петербург, Софийская ул., д. 95, лит «А»). Общество не располагает достоверными сведениями об отсутствии иных контрагентов ООО «ЛД-Трейд» на приобретение спорной продукции. При этом на сайте ООО «ЛД-Трейд» указывается на возможность поставки продукции собственными бензовозами. Перечень регионов не конкретизирован, территория осуществления деятельности не ограничена. Подчеркивается наличие опыта работы на рынке России и стран СНГ. С учетом этого, географические границы товарного рынка предварительно могут быть определены как границы Российской Федерации.

Относительно определения состава хозяйствующих субъектов, действующих на одном товарном рынке Общество, пояснило следующее. ПАО «Уфаоргсинтез» осуществляет хозяйственную деятельность по производству и оптовой реализации ацетона технического ГОСТ 2768-84 на рынках РФ и стран СНГ. Исходя из материалов дела № 016/01/14.6-1936/2022, производство ацетона технического ГОСТ 2768-84 также осуществляется АО «ННК» и ПАО «Казаньоргсинтез».

При этом, Общество обращает внимание, что определение торговли в качестве оптовой не связано исключительно критериями объема, в связи с чем критически оценивается довод, заявленный ООО «ЛД-Трейд» на заседании Комиссии

Татарстанского УФАС России 03.05.2023, о значительной разнице в объемах, реализуемых им и Обществом продукции, исключающей наличие конкурентных отношений. Согласно правовой позиции ФАС России, отраженной в решении Апелляционной коллегии от 26.10.2017 по жалобе на решение по делу № 06-01-13- 14-16, любой хозяйствующий субъект, из действий которого следует намерение использовать объект интеллектуальной собственности другого хозяйствующего субъекта (правообладателя) в отсутствие его согласия в целях получения конкурентных преимуществ, может быть расценен как хозяйствующий субъект- конкурент.

Отдельно, применительно к информации, размещенной на сайте ООО «ЛД- Трейд», Общество полагает необходимым обратить внимание Комиссии на следующие обстоятельства. На указанном сайте отражена информация о многолетнем опыте сотрудничества с заводами производителями. Данная информация в совокупности с использованием фирменного наименования Общества на этикетке спорной продукции, в том числе подтверждает факт возможного введения в заблуждение потенциальных потребителей о месте производства товара, предлагаемого к продаже, изготовителе такого товара.

Также 02.06.2023 поступили письменные пояснения ПАО «Казаньоргсинтез» (вх. №5639), исходя из содержания, которых следует, что ПАО «Казаньоргсинтез» и ООО «ЛД-Трейд» осуществляют деятельность в рамках одного продуктового рынка. И Заявитель, и Ответчик осуществляют деятельность по продаже одного и того же товара ацетона технического.

В соответствии с п. 3.3. Приказа ФАС России от 28.04.2010 № 220 «Об утверждении Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке» «рассматриваемый товар может обращаться на одной и той же территории на разных товарных рынках. Такие товарные рынки следует анализировать обособленно. В частности, товар может обращаться на оптовых рынках, на которых продаются партии товара преимущественно для целей последующей перепродажи или профессионального использования, и на розничных рынках, на которых осуществляется продажа единичного количества товара преимущественно для личного использования».

В соответствии со ст. 2 Федерального закона от 28.12.2009 № 381-ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации» под оптовой торговлей понимается вид торговой деятельности, связанный с приобретением и продажей товаров для использования их в предпринимательской деятельности (в том числе для перепродажи) или в иных целях, не связанных с личным, семейным, домашним и иным подобным использованием. Критерием, позволяющим отличить розничную торговлю от оптовой или договора поставки, является цель дальнейшего использования приобретенного покупателем товара.

Таким образом, предпринимательская деятельность по реализации товаров, назначение которых предполагает их использование в дальнейшем исключительно для ведения предпринимательской деятельности (по прямому назначению или для последующей реализации), не может рассматриваться как осуществляемая в рамках розничной торговли.

Факт осуществления ООО «ЛД-Трейд» оптовой торговли подтверждается ранее установленными обстоятельствами дела, а именно фактами реализации ацетона в адрес ООО «Главхозторг» для целей последующей перепродажи, а также ООО «ЭПК» и ИП <...> Наличие договорных отношений ООО «ЛД-Трейд» с этими субъектами подтверждено материалами дела. Помимо этого, как было установлено ранее в ходе

рассмотрения дела, продукция Ответчика - ацетон «LUXE» реализуется на маркетплейсе «ОЗОН» и в магазине «Колорит» не непосредственно ООО «ЛД-Трейд», а другими субъектами предпринимательской деятельности (ИП <...>, ООО «МАСТЕРСТРОЙ», ИП <...>). Это подтверждает, что ООО «ЛД-Трейд» не осуществляет реализацию конечным потребителям, а закупает ацетон в целях ведения предпринимательской деятельности, а именно в целях последующей перепродажи в качестве собственной продукции, что свидетельствует об осуществлении им деятельности по оптовой торговле ацетона технического.

Несмотря на то, что объем реализуемой продукции не является исключительным критерием для определения торговли в качестве оптовой, Общество считает необходимым дополнительно обратить внимание Комиссии на то, что на сайте Ответчика предлагается к продаже ацетон «LUXE» объемом 10 л, 20 л, 50 л и 216, 5 л, что не может свидетельствовать о том, что деятельность ООО «ЛД-Трейд» направлена на продажу единичного количества товара преимущественно для личного использования. Соответственно, ООО «ЛД-Трейд» осуществляет деятельность по оптовой торговле химической продукции ацетона технического. Кроме того, одним из дополнительных видов деятельности как ПАО «Казаньоргсинтез», так и Ответчика является торговля оптовая промышленными химикатами (46.75.2). В пояснениях от 28.04.2023 №2 ООО «ЛД-Трейд» отмечает, что: «промышленные химикаты — это категория товаров в классе №1 по классификации МКТУ который описывает химические продукты», «...ООО «ЛД-Трейд» в отношении Пункта 18 Код и наименование вида деятельности 46.75.2 Торговля оптовая промышленными химикатами деятельность, не велась». Однако, в перечень товаров класса №1 по Международной классификации товаров и услуг (МКТУ) входит в том числе ацетон ([tps://mktu.org/class1](https://mktu.org/class1)). Таким образом, ООО «ЛД-Трейд», как и ПАО «Казаньоргсинтез» осуществляется деятельность по оптовой торговле промышленными химикатами (46.75.2). На основании изложенного, можно сделать вывод о том, что ПАО «Казаньоргсинтез» и ООО «ЛД-Трейд» осуществляют деятельность на одном товарном рынке, в одних географических границах и в одно и то же время, что свидетельствует о конкурентных отношениях между хозяйствующими субъектами на указанном рынке.

02.06.2023 поступили письменные пояснения Управления Роспотребнадзора по Республике Татарстан (вх. 5665), исходя из содержания, которых следует, что Управлением в 2022 было рассмотрено обращение гр. Дарьявина С.А. (рег. № 4060/2/11 от 21.03.2022) о привлечении ООО «ЛД-Трейд» по факту производства растворителей марки 646, 647, 650, ацетона ГОСТ 2768-84, произведенных ООО «ЛД-Трейд» (Нижегородская область, г. Дзержинск, территория Восточный промрайон, помещение 3) и юридических лиц ИП <...>, ООО «Колорит- Азино» в связи реализацией в магазинах «Колорит», расположенных по адресам: г. Казань, ул. Техническая, д.60, ул. Татарстан, д.52, ул. Мира, д.45А, ул. Ак. Глушко, д.8 растворителей марки 646, 647, 650, ацетона ГОСТ- 2768-84, произведенных ООО «ЛД-Трейд» с содержанием метанола от 23,68% до 56,29% по ч. 1 ст. 6.3, ст. 14.2, 14.43 ч. 2 КоАП РФ. В связи с тем, что Едиными санитарными требованиями содержание метанола в ЛКМ не регламентируется Управлением, были вынесены определения об отказе в возбуждении дел об административных правонарушениях. Контрольные (надзорные) мероприятия в отношении ООО «ЛД-Трейд» (ИНН 5258135636) Управлением не проводились, административное производство до настоящего времени не осуществлялось.

05.06.2023 ООО «ЛД-Трейд» направило в адрес Управления (вх. №5695) ТУ 2319-008-06846123-2021 от 11.01.2021.

В связи с необходимостью получения дополнительных пояснений и документов, Комиссия пришла к выводу об отложении рассмотрения дела №016/01/14.6-1936/2022.

В соответствии с частью 1 статьи 47 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия,

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Отложить рассмотрение дела №016/01/14.6-1936/2022.

2. Назначить дело №016/01/14.6-1936/2022 к рассмотрению на 12 июля 2023 года на 10 часов 30 минут по адресу: г. Казань, ул. Московская, д. 55 (2 этаж), зал заседаний.

3. ООО «Казаньоргсинтез», ПАО «Уфаоргсинтез», АО «Новокуйбышевская нефтехимическая компания» в срок до 07 июля 2023 года (включительно) необходимо представить в Управление (на электронный почтовый адрес: to16@fas.gov.ru, с дублированием на to16-<...>@fas.gov.ru) надлежащим образом следующие заверенные копии документов и сведений:

1) информацию относительно дачи разрешения трейдерам/иным субъектам на использование фирменного наименования при реализации ацетона Вашего производства с приложением подтверждающих документов;

2) иные документы и сведения, имеющие значение для дела.

4. ООО «ЛД-Трейд» в срок до 07 июля 2023 года (включительно) необходимо представить в Управление (на электронный почтовый адрес: to16@fas.gov.ru, с дублированием на to16-<...>@fas.gov.ru) надлежащим образом следующие заверенные копии документов и сведений:

1) информацию относительно договорных отношений по реализации ацетона с хозяйствующими субъектами из стран СНГ с приложением подтверждающих документов;

2) информацию относительно реализации ацетона в бочках 216,5 л. в виде таблицы с приложением подтверждающих документов:

<...>

5. ИП <...>, ИП <...> в срок до 07 июля 2023 года (включительно) необходимо представить в Управление (на электронный почтовый адрес: to16@fas.gov.ru, с дублированием на to16-<...>@fas.gov.ru) надлежащим образом следующие заверенные копии документов и сведений:

1) информацию относительно объемов реализованной продукции, а именно ацетона «LUXE» в качестве производителя которого указаны ПАО «Казаньоргсинтез», ПАО «Уфаоргсинтез», АО «Новокуйбышевская нефтехимическая компания» в виде таблицы:

<...>

2) информацию о лицах, у которых Вами приобретались ацетон «LUXE» в качестве производителя которого указаны ПАО «Казаньоргсинтез», ПАО «Уфаоргсинтез», АО «Новокуйбышевская нефтехимическая компания» за период за 2020 по настоящее время, с указанием наименования физ/юр лица, ИНН, с приложением подтверждающих документов (договоров и приложений к ним, актов, платежных поручений, сертификат соответствия и тд.);

В случае, если какие-либо пункты не реализованы (отсутствуют), указать мотивированную причину отсутствия данных документов или сведений.

При подготовке ответа на данный запрос, просим формировать ответ по пунктно, согласно списку запрашиваемой информации, а также в сопроводительном письме необходимо указать ссылку на исходящий номер, указанный в левом верхнем углу первой страницы запроса.

Явка лица, в действиях которого содержатся признаки нарушения законодательства о рекламе, обязательна.

Непредставление в установленный срок сведений по требованию антимонопольного органа, либо представление заведомо недостоверных сведений (информации) влечёт наложение административного штрафа, предусмотренную частью 5 статьи 19.8 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, на граждан в размере от одной тысячи пятисот до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц – от десяти тысяч до пятнадцати тысяч рублей; на юридических лиц – от пятидесяти тысяч до пятисот тысяч рублей.

ВНИМАНИЕ: В целях предотвращения угрозы распространения вируса COVID-19 (коронавирус) Управление рекомендует представлять свои интересы путём направления письменных пояснений, без непосредственного присутствия (по возможности) на заседании, либо подключением к TrueConf по ссылке: <https://fas1.tconf.rt.ru/c/2936565323>. В случае принятия решения о явке на заседание Комиссии просим обязательно обеспечить меры предосторожности и на заседании использовать медицинскую маску (иные средства защиты).

Председатель Комиссии:

<...> – (должностное лицо)

Члены Комиссии:

<...> – (должностное лицо)

<...> – (должностное лицо)