РЕШЕНИЕ

по делу № 069/01/14.6-14/2019

Резолютивная часть решения оглашена «26» сентября 2019 года

В полном объеме решение изготовлено «07» октября 2019 года г. Тверь

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Тверской области (далее – Тверское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее – Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии: Посохова Л.В., заместитель руководителя управления,

Члены Комиссии:

- Манюгина Е.И., начальник отдела контроля органов власти,

- Бакулина А.А., специалист 2 разряда отдела контроля органов власти,

в отсутствие представителей заявителя - Акционерного Общества «Кимрская фабрика им. Горького» (далее – АО «Кимрская фабрика им. Горького») и ответчика Общества с ограниченной ответственностью «ВОЛГАХИМЗАЩИТА» (далее - ООО «ВОЛГАХИМЗАЩИТА»), надлежащим образом уведомленных о дате, времени и месте рассмотрения настоящего дела,

рассмотрев дело № 069/01/14.6-14/2019 по признакам нарушения ООО «ВОЛГАХИМЗАЩИТА» пункта 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции),

УСТАНОВИЛА:

АО «Кимрская фабрика им. Горького» обратилось в Тверское УФАС России с заявлением о наличии в действиях ООО «ВОЛГАХИМЗАЩИТА» признаков нарушения пункта 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции, выразившихся в предложении к продаже респираторов с использованием наименования, сходного до степени смешения с товарным знаком «Респиратор «ЛЕПЕСТОК», правообладателем которого является АО «Кимрская фабрика им. Горького».

АО «Кимрская фабрика им. Горького» считает, что введение в оборот продукции с использованием обозначения «Респиратор типа «Лепесток», сходного до степени смешения с товарным знаком заявителя, создает угрозу смешения относительно однородной продукции маркированной этим товарным знаком, что влечет введение потребителей в заблуждение относительно производителя данных товаров.

ООО «ВОЛГАХИМЗАЩИТА» полагает, что непродолжительное по времени

размещение на сайте volgahim1995.ru прайс-листа производимой последним продукции с использованием зарегистрированного товарного знака «Лепесток» не может расцениваться как недобросовестная конкуренция.

Материалы, представленные в рамках дела, свидетельствуют о следующем.

АО «Кимрская фабрика им. Горького» является правообладателем товарного знака «Респиратор «ЛЕПЕСТОК» на основании свидетельства на товарный знак (знак обслуживания) № 148392, запись внесена в государственный реестр товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации 29.07.2009.

Использование обозначения, сходного до степени смешения с товарным знаком «Респиратор «ЛЕПЕСТОК», имеет место на официальном сайте ООО «ВОЛГАХИМЗАЩИТА» volgahim1995.ru в виде предложения к продаже респираторов марки ШБ-1-200 NR D (ФП) FFP3, ШБ-1-200 NR ID FFP2 с указанием цен и иных критериев реализации товара с обозначением товарных позиций следующим образом: Респиратор типа «Лепесток» ШБ-1-200 NR D (ФП) FFP3, Респиратор типа «Лепесток» ШБ-1-200 NR ID FFP2, что подтверждено скриншотом, сделанным, с интернет-сайта от 18.01.2018, а также протоколом осмотра доказательств от 20.04.2018, удостоверенного нотариусом Дубненского нотариального округа Московской области, реестр № 45/50-н/50-2018-5-311.

В соответствии со статьей 1477 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) под товарным знаком понимается обозначение, служащее для индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей, на которое признается исключительное право, удостоверяемое свидетельством на товарный знак. При этом товар – объект гражданских прав (в том числе работа, услуга, включая финансовую услугу), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот (статья 4 Закона о защите конкуренции).

Согласно статье 1482 ГК РФ в качестве товарных знаков могут быть зарегистрированы словесные, изобразительные, объемные и другие обозначения или их комбинации. Товарный знак может быть зарегистрирован в любом цвете или цветовом сочетании.

В соответствии со статьей 1484 ГК РФ, 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.

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 возникает вероятность смешения.

Доказательств наличия у ООО «ВОЛГАХИМЗАЩИТА» права на использование товарного знака «Респиратор «ЛЕПЕСТОК» в Тверское УФАС России не представлено.

Согласно пояснениям, предоставленным ООО «ВОЛГАХИМЗАЩИТА», администратором сайта volgahim1995.ru является ООО «Мегагрупп – Создание сайтов» (ИНН 7802807698). Фраза «типа Лепесток», размещенная ранее на сайте volgahim1995.ru, была удалена 10.05.2018. Данный факт подтвержден письмом ООО «Мегагрупп – Создание сайтов», в котором сообщается, что фраза «типа Лепесток» с вышеуказанного сайта была удалена в период с 07.05.2018 по 13.06.2018.

В силу статьи 4 Закона о защите конкуренции под конкуренцией понимается соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке; недобросовестная конкуренция - любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

В соответствии с пунктом 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции не допускается недобросовестная конкуренция путем незаконного использования 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.

Согласно правовой позиции, изложенной в пункте 10 Обзора по вопросам судебной практики, возникающим при рассмотрении дел о защите конкуренции и дел об административных правонарушениях в указанной сфере, утвержденной Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 16.03.2016, под введением в гражданский оборот понимается не только продажа или обмен, но и предложение к продаже товара, в том

числе, в сети «Интернет». При этом Верховный Суд Российской Федерации отметил, что перечень способов введения в гражданский оборот товаров с использованием результатов интеллектуальной деятельности не является исчерпывающим.

АО «Кимрская фабрика имени Горького» зарегистрировано в качестве юридического лица 20.08.2002 (ОГРН 1026901659344, ИНН 6910012023). Права на товарный знак «Респиратор «ЛЕПЕСТОК» зарегистрированы 29.07.2009.

ООО «ВОЛГАХИМЗАЩИТА» зарегистрировано в качестве юридического лица 02.10.2002 (ОГРН 1026901660290, ИНН 6910009207).

Согласно представленным товарным накладным предметом поставки АО «Кимрская фабрика имени Горького» и ООО «ВОЛГАХИМЗАЩИТА» являются средства индивидуальной защиты органов дыхания (респираторы).

Производство средств индивидуальной защиты органов дыхания (респираторов) АО «Кимрская фабрика им. Горького» и ООО «ВОЛГАХИМЗАЩИТА» осуществляется на территории Тверской области (г. Кимры), реализация средств защиты осуществляется как на территории Тверской области, так и на территории иных субъектов Российской Федерации, в том числе г. Санкт-Петербурге, г. Москве и Челябинской области, что подтверждено представленными товарными накладными за 2018 год.

АО «Кимрская фабрика имени Горького» и ООО «ВОЛГАХИМЗАЩИТА» являются участниками оптового рынка средств индивидуальной защиты органов дыхания (респираторов) в географических границах Российской Федерации, в том числе Тверской области, а, следовательно, состоят в фактических конкурентных отношениях.

Действия ООО «ВОЛГАХИМЗАЩИТА» по использованию в отсутствие законных оснований для этого, обозначения, сходного до степени смешения с товарным знаком, правообладателем которого является АО «Кимрская фабрика им. Горького», направлены на получение преимуществ путем снижения затрат на продвижение собственного товара, могут причинить ущерб АО «Кимрская фабрика им. Горького» в связи с перераспределением спроса на товарном рынке, в результате которого снизятся доходы АО «Кимрская фабрика им. Горького».

Введение в гражданский оборот продукции ООО «ВОЛГАХИМЗАЩИТА» с использованием обозначения «Респиратор типа «Лепесток», сходного до степени смешения с товарным знаком АО «Кимрская фабрика им. Горького» по свидетельству № 148392, создает угрозу смешения относительно однородной продукции маркированной этим товарным знаком, что влечет введение потребителя в заблуждение относительно производителя данных товаров.

Вышеуказанные действия противоречат требованиям пункта 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции.

При рассмотрении дела учитываются выводы, содержащиеся во вступившем в законную силу постановлении Четырнадцатого арбитражного апелляционного суда по делу № А66-12886/2018, в рамках которого установлена незаконность использования ООО «ВОЛГАХИМЗАЩИТА» товарного знака АО «Кимрская фабрика им. Горького» путем предложения к продаже респираторов марки ШБ-1-200 NR D (ФП) FFP3, ШБ-1-200 NR ID FFP2 с использованием наименования, сходного до степени смешения с товарным знаком «Респиратор «ЛЕПЕСТОК», правообладателем которого является АО «Кимрская фабрика им. Горького».

В соответствии с пунктом 1 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции перед окончанием рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства при установлении в действиях (бездействии) ответчика по делу нарушения антимонопольного законодательства Комиссия приняла заключение об обстоятельствах дела.

Согласно пункту 5 статьи 48.1 Закона о защите конкуренции лица, участвующие в деле, вправе представить комиссии пояснения, доказательства и приводить доводы в письменной форме в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела, до окончания рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства и оглашения резолютивной части решения по нему на заседании комиссии.

На момент вынесения решения доказательства и доводы в письменной форме в отношении обстоятельств, изложенных в заключении об обстоятельствах дела, в Тверское УФАС России от ООО «ВОЛГАХИМЗАЩИТА» и АО «Кимрская фабрика им. Горького» не поступили.

Тверским УФАС России в соответствии с пунктом 10.6 Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденного приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220, был проведен анализ состояния конкуренции на рынке средств индивидуальной защиты органов дыхания (респираторов).

Реализация респираторов относится к торговли оптовой прочими потребительскими товарами, не включенными в другие группировки (код ОКВЭД ОК 029-2014 КДЕС. Ред. 2 – 46.49.49).

Вышеназванный товарный рынок имеет следующие границы: продуктовые границы – услуги по оптовой торговле средствами индивидуальной защиты органов дыхания (респираторы); географические границы – территория Российской Федерации, в том числе Тверской области.

Действия ООО «ВОЛГАХИМЗАЩИТА», выразившиеся в незаконном

использовании обозначения, сходного до степени смешения с товарным знаком, правообладателем которого является АО «Кимрская фабрика им. Горького», совершены с нарушением требований пункта 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 – 4 статьи 41, частью 1 статьи 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»,

РЕШИЛА:

1. Признать Общество с ограниченной ответственностью «ВОЛГАХИМЗАЩИТА» (171506, Тверская обл., г. Кимры, ул. Ленина, д. 66, ИНН 6910009207, ОГРН 1026901660290) нарушившим требования пункта 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

2. Признать отсутствие оснований для прекращения рассмотрения дела № 069/01/14.6-14/2019, предусмотренных статьей 48 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

3. Предписание о прекращении недобросовестной конкуренции Обществу с ограниченной ответственностью «ВОЛГАХИМЗАЩИТА» не выдавать в связи с добровольным устранением нарушения до принятия решения по существу.

Решение может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в арбитражный суд.

Прдседатель Комиссии: Л.В. Посохова

Члены Комиссии: Е.И. Манюгина, А.А. Бакулина