

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

ОБ ОТЛОЖЕНИИ РАССМОТРЕНИЯ ДЕЛА № 16/04-АМЗ-2017 О НАРУШЕНИИ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

«01» декабря 2017 г.
Чебоксары

Г.

Комиссия Чувашского УФАС России по рассмотрению дела № 16/04-АМЗ-2017 по признакам нарушения антимонопольного законодательства в составе:

Председатель комиссии:

<...>;

членов комиссии:

<...>;

<...>,

в присутствии:

<...>, представителя ООО «НПП «СПЕКТР» по доверенности от 10.10.2017 № 21;

<...>, директора ООО «ПО «ХАСТАР», приказ от 01.03.2017 № 1К,

рассмотрев дело № 16/04-АМЗ-2017 по признакам нарушения ООО «ПО «ХАСТАР» части 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в незаконном введении товара в гражданский оборот, путем размещения в информационно-коммуникационной сети Интернет, на сайте общества <http://tes-lkm.ru/>, информации о товарах предлагаемых к продаже, маркированных с использованием товарных знаков, сходных до степени смешения с товарными знаками, права на которые принадлежат ООО «НПП «СПЕКТР»,

УСТАНОВИЛА:

На заседание Комиссии представитель ООО «Н П П «СПЕКТР» пояснила, что по мнению общества, обстоятельства дела, связанные с незаконным использованием ООО «ПО «ХАСТАР» результатов интеллектуальной деятельности, путем незаконного размещения и использования товарных знаков ООО «НПП «СПЕКТР» в сети «Интернет» на своем сайте, подтверждают наличие в действиях Ответчика всех признаков, указанных в п. 9 ст. 4 Закона о защите конкуренции:

1) ООО «ПО «ХАСТАР» осуществляет аналогичный вид деятельности, что и ООО «НПП «СПЕКТР» производство красок (кузнечные и цинконаполнительные), термостойких лаков и эмалей, органосиликатных композиций, оптовая продажа. Указанное также подтверждается информацией, размещенной на сайтах ООО «НПП «СПЕКТР» и ООО «ПО «ХАСТАР».

Согласно выписке из ЕГРЮЛ следует, что основным видом деятельности Заявителя является производство красок, лаков и аналогичных материалов для нанесения покрытий, полиграфических красок и мастик. Основным видом Ответчика является производство красок, лаков и аналогичных материалов для нанесения покрытий, полиграфических красок и мастик.

Таким образом совпадают фактически осуществляемые виды деятельности ООО «НПП «СПЕКТР» и ООО «ПО «ХАСТАР», и они являются хозяйствующими субъектами – конкурентами, осуществляющими предпринимательскую деятельность на рынке лакокрасочных материалов.

2) Действия ООО «ПО «ХАСТАР» по незаконному использованию товарных знаков ООО «НПП «СПЕКТР» при осуществлении предпринимательской деятельности и размещению на своем сайте иллюстрации продукции с нанесенными на них товарными знаками заявителя (без получения каких-либо разрешений), завоевавшими доверие покупателя, для информирования о своей собственной соответствующей деятельности были направлены на заимствование репутации, узнаваемости продукции добросовестного конкурента - ООО «НПП «СПЕКТР», и как следствие, на получение необоснованных преимуществ в предпринимательской деятельности над ним за счет

использования его сложившейся деловой репутации и причинение убытков конкуренту в результате перераспределение спроса, вызванного оттоком потребителей, введенных в заблуждение в отношении причастности ООО «ПО «ХАСТАР» к лакокрасочной продукции ООО «НПП «СПЕКТР».

Использование товарных знаков Заявителя на сайте ООО «ПО «ХАСТАР» (созданного с целью формирования или поддержания интереса к товару и продвижения его на рынке) направлено на формирование у участников рынка товаров, работ и услуг представлений, не соответствующих действительности и способных создать впечатление о причастности к предпринимательской деятельности ООО «НПП «СПЕКТР» (как производителя товаров, услуг, в отношении которых Заявителем зарегистрированы товарные знаки, в форме партнерства, наличия правопреемства и т.п.). Все это создает угрозу возникновения заблуждения потребителя относительно товара или его изготовителя и вредит деловой репутации ООО «НПП «СПЕКТР».

Таким образом, ООО «ПО «ХАСТАР», существуя на рынке лакокрасочных материалов более года, получает преимущество в конкурентной борьбе, пользуясь плодами деятельности Заявителя (под видом рекламирования другого товара) и не затрачивая собственные средства на рекламу своей продукции, также ООО «ПО «ХАСТАР» получает возможность снизить издержки за счет использования репутации продукции Заявителя, которая была введена в оборот задолго до продукции Ответчика.

3) Действия ООО «ПО «ХАСТАР» выразившиеся в незаконном использовании результатов интеллектуальной деятельности, путем незаконного размещения и использования товарных знаков ООО «НПП «СПЕКТР» в сети «Интернет» на своем сайте без согласия их владельца противоречат действующему законодательству – нарушение п.3 ст. 1484 ГК РФ, ст.ст. 14.5. 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», что также противоречат принципам добропорядочности, разумности и справедливости.

Не в обычае делового оборота использовать для продвижения собственной продукции товарные знаки, принадлежащие иным лицам, без согласия последних.

4) Способность причинения убытков хозяйствующему субъекту-конкуренту выразилась в том, что ООО «НПП «СПЕКТР» несет убытки в

связи с падением объема продаж, соответственно выручки, а также снижения эффективности маркетинговых и рекламных расходов на продвижение производимой им продукции. Более 10 лет существования на лакокрасочном рынке, зарегистрировав товарные знаки, ООО «НПП «СПЕКТР» зарекомендовало себя как добросовестный производитель и поставщик лакокрасочных материалов на предприятия оборонно-промышленного комплекса и Росатома. Заявителем было потрачено на регистрацию товарных знаков, на рекламу товарных знаков и раскрутку торговой марки, на отраслевые испытания много времени и денежных средств, около 40 млн. рублей. Документы и материалы, подтверждающие изложенное, были приобщены к материалам арбитражного дела № А79-1020/2017.

Снижение выручки ООО «НПП «СПЕКТР» непосредственно связано с перераспределением спроса на товарном рынке лакокрасочных материалов за счет оттока части потребителей, введенных в заблуждение в отношении причастности ООО «ПО «ХАСТАР» к лакокрасочной продукции Заявителя, в том числе за счет дискредитации конкурента, по совершенной в форме сравнения своих товаров с товарами конкурирующего субъекта (косвенная дискредитация).

Потребитель может отреагировать на общее впечатление от товара (работы, услуги), как правило, на более низкие цены (что, как правило, свидетельствует о низком качестве продукции, что вредит деловой репутации Заявителя) и приобрести его только из-за схожести с иным товаром (работой, услугой).

Размещая товарные знаки принадлежащие ООО «НПП «СПЕКТР» на своем сайте Ответчик привлек к себе следующих контрагентов заявителя:

- ООО «Промупаковка» (г. Череповец);
- ООО «Эмпреса М» (г. Москва);
- ООО «АКЗ-системы» (г. Ростов-на-Дону);
- ООО «Лесхоз» (г. Воронеж) и т.д.

В результате ООО «НПП «СПЕКТР» потеряло часть своих клиентов.

В силу ст. 10 bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности подлежат запрету все действия, способные каким бы то ни было образом вызвать смешение в отношении предприятий,

продуктов либо промышленной или торговой деятельности конкурента.

Кроме того, недобросовестной конкуренции считаются любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности противоречат законодательству РФ, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причинили (могут причинить) убытки другим хозяйствующим субъектам – конкурентам, либо нанесли (могут нанести) вред их деловой репутации. Об этом гласит п. 9 ст. 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Следовательно, действия ООО «ПО «ХАСТАР», выразившиеся в незаконном использовании товарных знаков ООО «НПП «СПЕКТР» при осуществлении предпринимательской деятельности является актом недобросовестной конкуренции исходя из доказанности незаконного использования товарных знаков и образует состав административного правонарушения, предусмотренного ч. 2 ст. 14.33 КоАП РФ.

На заседании Комиссии ООО «ПО «ХАСТАР» пояснило, что предоставило документы, согласно определению Комиссии Чувашского УФАС России от 09.11.2017 № 04-05/8343.

Ответчик повторно сообщил, что сайт ООО «ПО «ХАСТАР» создан 31 октября 2016 года. Согласно позиции Заявителя, факт нарушения исключительного права на товарные знаки ООО «НПП «СПЕКТР» имел место однократно – 16 ноября 2016 года на интернет-сайте, якобы принадлежащим ООО «ПО «ХАСТАР». Общество само приостановило работу сайта с 17 ноября 2016 года.

Продукцией, содержащей какую-либо информацию в текстовом или эквивалентной товарным знакам, ООО «ПО «ХАСТАР» никогда не торговало и не изготавливало.

Ответчик пояснил, что банки ООО «ПО «ХАСТАР» не закупает и не продает, в мелкую тару лакокрасочные материалы не разливает и не реализует, продает лакокрасочные материалы только в барабанах объемом от 25 л. и бочках от 180 л.). Условия реализации товара, в основном - отсрочка платежа от 15 до 30 дней, сомовывоз покупателями из г. Канаш и доставка транспортными компаниями до

покупателя.

В результате деятельности за 2016 год, обществом получен убыток, в результате деятельности за 9 месяцев 2017 года, общество вышло на нулевую прибыль.

Для достижения безубыточной работы организацией была пересмотрена система оплаты труда с повременной на повременно-премиальную с одновременным уменьшением окладов сотрудников.

Доступ к администрированию данного интернет-сайта, его наполнению и изменению была исключительно у разработчика сайта - ИП Гареева Р.М. Какая-либо возможность в одностороннем изменении содержания или вида сайта у ООО «ПО «ХАСТАР» отсутствовала.

По данному факту общество обратилось в МВД за оказанием содействия в раскрытии данного обстоятельства (какой сайт осматривался, как появились картинки с банками «ЦЕРТА» на данном сайте).

ООО «ПО «ХАСТАР» считает возможным объективное рассмотрение и снятие всех необоснованных обвинений со стороны ООО «НПП «СПЕКТР», в том числе Судом по интеллектуальным правам (кассационная жалоба общества принята к рассмотрению - 17.11.2017, дело № А79-1020/2017).

На заседании Комиссии ООО «ПО «ХАСТАР», сообщил, что обществом был направлен запрос в Генеральную Прокуратуру РФ по поводу наличия документов, разрешающих и регулирующих производственную деятельность ООО «НПП «СПЕКТР».

13.11.2017 ООО «ПО «ХАСТАР» был получен ответ, согласно которому, ООО «НПП «СПЕКТР», в нарушение ч. 6.1 ст. 22 Федерального закона «О лицензировании отдельных видов деятельности» не переоформлена лицензия в установленном порядке на эксплуатацию взрывопожароопасных и химически опасных производственных объектов I, II и III классов опасности в Приволжском управлении Ростехнадзора. По данному факту прокуратурой г. Новочебоксарска Чувашской Республики внесено представление генеральному директору ООО «НПП «СПЕКТР».

ООО «НПП «СПЕКТР» не имело право производства на своих объектах лакокрасочных материалов представленных в заявлении в Чувашское УФАС России и следовательно ООО «НПП «СПЕКТР» само

нарушило Закон о защите конкуренции, и не могло быть конкурентом ООО «ПО «ХАСТАР».

Законность производственной деятельности ООО «НПП «СПЕКТР» Генеральной прокуратурой ставится под сомнение, проверка данного предприятия продолжается.

Комиссия приходит к выводу о необходимости получения дополнительной информации.

Руководствуясь пунктами 2 части 1 статьи 47 Федерального закона от 26.07.2006 № 135 «О защите конкуренции», Комиссия

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Рассмотрение дела № 16/04-АМЗ-2017 в отношении ООО «ПО «ХАСТАР» отложить.

2. Назначить рассмотрение дела № 16/04-АМЗ-2017 на **22 декабря 2017 года в 10 час. 00 мин.** по адресу: г. Чебоксары, Московский пр., д. 2, каб. 106.

3. **ООО «НПП «СПЕКТР»** в срок до 18 декабря 2017 года представить следующие документы и сведения:

- справку об объеме продаж и сумме выручки за 2016 год, 11 месяцев 2017 года, с разбивкой по месяцам.

4. **ООО «ПО «ХАСТАР»** в срок до 18 декабря 2017 года представить следующие документы и сведения:

- справку об объеме продаж и сумме выручки за 2016 год, 11 месяцев 2017 года, с разбивкой по месяцам.

Лицам, участвующим в деле, обеспечить явку уполномоченных представителей.

1 председатель комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>