

принято 22 марта 2017 года

изготовлено 31 марта 2017 года

г. Ижевск

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской Республике (далее - Удмуртское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства в составе:

Председатель Комиссии – <...> – заместитель руководителя Удмуртского УФАС России;

Члены Комиссии:

<...> – начальник отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции,

<...> - специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции (отсутствует),

<...> - специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции,

рассмотрев дело №ТГ04-02/2016-27, возбужденное в отношении ООО «Байкал» по признакам нарушения пункта 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции»,

в присутствии:

представителя заявителя - АО «Ижевский механический завод» - <...>, действующего на основании доверенности № 62 от 19.01.2017 г.,

представителя ответчика по делу – ООО «Байкал» – <...>, действующей на основании доверенности от 11.01.2017 г.;

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской Республике (далее – Удмуртское УФАС России) поступило заявление АО «Ижевский механический завод» (от 18.05.2016 вх. № 3815) о неправомерном использовании ООО «Байкал» фирменного наименования, сходного до степени смешения с товарным знаком «Baikal» (свидетельство № 22673 от 06.03.1963 года), правообладателем которого является АО «Ижевский механический завод», что содержит признаки нарушения Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

К заявлению были приложены копия доверенности № 150 от 04.05.2016 г., копия письма ООО «Байкал» № 1472 от 05.11.2015 г.; копия письма АО «Ижевский механический завод» № 10-2.12/17 от 27.10.2015 г.; фототаблица съемки от 21.04.2016 г.; копия протокола осмотра доказательств от 25.04.2016 г. 18 АБ № 0750517; каталог

продукции АО «Ижевский механический завод»; копии технической документации огнестрельного оружия, производимого и реализуемого АО «Ижевский механический завод»; копия прайс-листа для реализации через ТД «Байкал» АО «ИМЗ» пневматического, спортивного, газового, травматического, сигнального оружия; копия отчета об отгрузке спортивного, охотничьего оружия с логотипом марки «BAIKAL» на внутренний рынок с 1996 г. по 2015 г.; копия свидетельства на товарный знак № 22673 от 06.03.1963 г. с приложениями; распечатка страниц Интернет-сайта АО «Ижевский механический завод»; выписки из ЕГРЮЛ по ООО «Байкал», АО «Ижевский механический завод» по состоянию на 27.04.2016 г.; копия свидетельства о регистрации юридического лица ОАО «ИМЗ» от 17.12.2012 г.

По факту использования ООО «Байкал» фирменного наименования и коммерческих обозначений, сходных до степени смешения с товарными знаками по свидетельствам №№ 22673 и 155967, правообладателем которых является АО «Ижевский механический завод», Удмуртским УФАС России) приказом № 136 от 16.08.2016 г. возбуждено дело № ТГ04-02/2016-27 по признакам нарушения пункта 1) статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в отношении ООО «Байкал» (ИНН 1833056641, ОГРН 1101840003726, адрес: 426034, Удмуртская Республика, г. Ижевск, ул. Удмуртская, 304), с привлечением к участию в деле в качестве заявителя – АО «Ижевский механический завод» (ИНН 11841030037, ОГРН 1121841007958, адрес: 426063, Удмуртская Республика, г. Ижевск, ул. Промышленная, 8).

Определением от 19.08.2016 г. рассмотрение дела № ТГ04-02/2016-27 было назначено на 19.09.2016 г. в 13 часов 00 минут, у лиц, участвующих в деле, запрошены необходимые документы и сведения.

12.09.2016 г. (вх. № 7349э) АО «Ижевский механический завод» представило в Удмуртское УФАС России сведения с официального интернет-сайта ФГБУ «Федеральный институт промышленной собственности» из открытого реестра товарных знаков в отношении товарных знаков № 523828, 203612, 151442, скрин-шот страницы с официального интернет-сайта Заявителя о деятельности Торгового дома «Байкал»; копию уведомления налогового органа о постановке на учет в качестве обособленного подразделения - Торговый дом ОАО «Ижевский механический завод»; организационную структуру отдела 195-ТД «Байкал», копию действующего Положения об отделе № 195; копию Положения о мотивации работников отдела № 195; копию справки о затратах на рекламу и выставочную деятельность Заявителя, а также письменное пояснение (исх. 003-12-13/222 от 12.09.2016 г.), согласно которому ООО «Байкал» использует фирменное наименование в составе коммерческого обозначения, которое сходно до степени смешения с товарными знаками Заявителя, что может ввести в заблуждение потенциального покупателя относительно того, чья продукция реализуется под наименованием «Байкал». Также АО «Ижевский механический завод» поясняет, что осуществляет оптовую и розничную торговлю на территории г. Ижевска, в том числе посредством обособленного подразделения АО «Ижевский механический завод» - Торгового дома «Байкал».

В пояснении также указано, что действия ООО «Байкал» по использованию своего фирменного наименования являются недобросовестной конкуренцией, так как АО «Ижевский механический завод» и ООО «Байкал» являются конкурентами, такие действия направлены на получение преимуществ при осуществлении

предпринимательской деятельности, способны причинить убытки АО «Ижевский механический завод», нанести вред его деловой репутации.

12.09.2016 г. (вх. № 7356) ООО «Байкал» представило в Удмуртское УФАС России копии договоров поставки № 1132 от 29.03.2016 г., №1579 от 30.12.2015 г., № 125 от 18.03.2015 г., № 2 от 11.01.2016 г., № 178 от 23.06.2015 г., копию договора № 5 от 03.06.2010 г. на оказание услуг по изготовлению и установке световых букв «БАЙКАЛ» на крыше здания по адресу г. Ижевск, ул. Удмуртская, 304с приложениями.

На заседании Комиссии Удмуртского УФАС России 19.09.2016 г. представитель АО «Ижевский механический завод» <...> поддержал доводы, изложенные в пояснениях от 12.09.2016 г. (вх. № 7349 э), дополнительно пояснил следующее. Общество использует в своей деятельности товарные знаки «Baikal» по свидетельствам № 22673 и 155967, идентичные между собой. Регистрация товарного знака по свидетельству № 155967 произведена для расширения перечня товаров и услуг. Указанные товарные знаки являются узнаваемыми и широко известными, так как АО «Ижевский механический завод» более 50 лет осуществляет деятельность по производству и реализации оружия. <...> пояснил, что использование ООО «Байкал» фирменного наименования семантически и фонетически сходного с товарными знаками «Baikal», способно вызвать смешение деятельности ответчика с деятельностью АО «Ижевский механический завод». Также <...> отметил, что АО «Ижевский механический завод» известно о наличии зарегистрированных товарных знаков «Байкал» по свидетельствам №523828, № 203612, № 151442, однако правообладатели указанных знаков осуществляют деятельность на иных товарных рынках, прав АО «Ижевский механический завод» не нарушают.

Представитель ООО «Байкал» <...> поддержала доводы, изложенные в письменном пояснении ООО «Байкал» от 10.06.2016 г. (вх. № 4463), дополнительно пояснила следующее. АО «Ижевский механический завод» использует для индивидуализации своей продукции товарный знак «Baikal» по свидетельству № 155967 от 27.08.1997 г., в то время как товарный знак «Baikal» по свидетельству № 22673 от 06.03.1963 г. в настоящее время АО «Ижевский механический завод» не используется. При этом ООО «Байкал» использует свое фирменное наименование с 25.07.1995 г., следовательно, имеет приоритет перед товарным знаком «Baikal» по свидетельству № 155967 от 27.08.1997 г. Также <...> обратила внимание, что доказательства причинения убытков, вреда деловой репутации действиями ООО «Байкал» АО «Ижевский механический завод» не представлено. В случае поступления претензии по качеству реализуемых ООО «Байкал» товаров общество направляет данные товары для устранения недостатков изготовителю, либо оказывает услуги по устранению недостатков своими силами. При этом в адрес ООО «Байкал» не поступало претензий по качеству оказанных обществом работ.

Определением от 19.09.2016 г. рассмотрение дела было отложено на 26.10.2016 г. в связи с необходимостью получения дополнительных доказательств.

13.10.2016 г. (вх. № 8284) в Удмуртское УФАС России поступили дополнительные пояснения от АО «Ижевский механический завод», согласно которым товарный знак по свидетельству № 22673 от 06.03.1963 г. используется АО «Ижевский механический завод» и его правопреемниками с 1963 года по сей день для индивидуализации товаров 13 класса МКТУ. АО «Ижевский механический завод»

считает, что товарные знаки по свидетельствам № 22673 и №155967 являются полностью идентичными, следовательно, общество использует в своей деятельности оба товарных знака. Общество также сообщает, что ООО «Байкал» при использовании фирменного наименования и коммерческих обозначений получает необоснованные преимущества вследствие сложившейся положительной репутации АО «Ижевский механический завод» и продукции, выпускаемой с наименованием «Baikal», такие действия ответчика являются актом недобросовестной конкуренции.

В пояснениях от 13.10.2016 г. (вх. № 8285) АО «Ижевский механический завод» сообщает, что ООО «Байкал» использует фирменное наименование на вывесках, ценниках, в сети Интернет и деловой документации. При использовании ООО «Байкал» фирменного наименования и коммерческих обозначений, содержащих элемент «Байкал», создается угроза смешения деятельности ООО «Байкал» и АО «Ижевский механический завод», так как потребитель может воспринять такое смешение как принадлежность средств индивидуализации одному субъекту, причастность деятельности одной компании к деятельности другой. АО «Ижевский механический завод» также поясняет, что ведет и оптовую, и розничную торговлю служебным и гражданским оружием. Кроме того, при наборе в поисковой строке в сети Интернет словосочетания «байкал ижевск» в списке магазинов в сервисе Google-карты на первом месте выделяется магазин ООО «Байкал» по адресу г. Ижевск, ул. Удмуртская, 304, на втором месте указан магазин «Байкал» АО «Ижевский механический завод» по адресу г. Ижевск, ул. Промышленная, 8, что также может вызвать смешение деятельности хозяйствующих субъектов.

14.10.2016 г. (вх. № 8292) ООО «Байкал» представило в Удмуртское УФАС России пояснения, согласно которым в адрес общества в период с 2013 по 2016 год от потребителей относительно качества продукции АО «Ижевский механический завод» поступило 159 обращений, вся продукция направлена для устранения недостатков в адрес АО «Ижевский механический завод», претензий в адрес ООО «Байкал» не поступало. Также ООО «Байкал» представило реестр договоров, заключенных обществом с АО «Ижевский механический завод» и его правопреемниками, копии ответов на запросы ООО «Байкал» от мировых судей судебных участков №№ 1, 3, 5 Октябрьского района г. Ижевска, судебного участка № 3 Устиновского района г. Ижевска, судебных участков №№ 1, 2, 4, 5 Индустриального района г. Ижевска, судебных участков №№ 1, 5 Первомайского района г. Ижевска, судебных участков №№ 1, 2, 3, 6 Ленинского района г. Ижевска, а также от Ленинского, Первомайского, Устиновского районных судов г. Ижевска об отсутствии в производстве указанных судов дел с участием ООО «Байкал», а также от Арбитражного суда Удмуртской Республики о том, что ООО «Байкал» являлось ответчиком по делу № А71-8264/2010.

21.10.2016 г. (вх. № 8477) ООО «Байкал» представило в Удмуртское УФАС России копии договоров от 01.12.2010 № 188/841, от 01.12.2011 № 114, от 06.03.2014 № 901, от 10.02.2015 № 799, от 29.03.2016 № 1132, от 26.01.1998 г. № 442, от 01.02.2002 г. № 828, от 11.01.2005 № 382, от 08.12.2011 № 358, от 27.12.2006 № 2, запрошенных факсограммой № 49 от 17.10.2016 г.,

25.10.2016 г. (вх. № 8599) ООО «Байкал» представило в Удмуртское УФАС России документы в подтверждение использования АО «Ижевский механический завод» товарного знака по товарному знаку № 155967 от 27.08.1997 г.

На заседании Комиссии Удмуртского УФАС России 26.10.2016 г. <...> ходатайствовал о приобщении к материалам дела копий договоров от 01.12.2010 № 188/841, от 01.12.2011 № 114, от 06.03.2014 № 901, от 10.02.2015 № 799, от 29.03.2016 № 1132, от 08.12.2011 № 358, запрошенных факсограммой № 50 от 24.10.2016 г. Данное ходатайство было удовлетворено.

Также <...> поддержал доводы, ранее изложенные в заявлении от 18.05.2016 г. (вх. № 3815), пояснениях от 14.06.2016 г. (вх. № 4503), от 12.09.2016 г. (вх. № 7349э), от 13.10.2016 г. (вх. №№ 8284, 8285). Дополнительно <...> пояснил, что нарушение антимонопольного законодательства со стороны ООО «Байкал» возникло с момента прекращения действия дилерского соглашения, заключенного между ООО «Байкал» и АО «Ижевский механический завод». Представитель АО «Ижевский механический завод» считает, что наличие двух магазинов розничной торговли служебным и гражданским оружием в г. Ижевске – магазин ООО «Байкал» и АО «Ижевский механический завод», может привести к перераспределению клиентов между указанными хозяйствующими субъектами вследствие создания смешения, что может привести к убыткам АО «Ижевский механический завод».

<...> поддержала доводы, изложенные в пояснениях от 10.06.2016 г. (вх. № 4463), от 12.09.2016 г. (вх. № 7356), от 14.10.2016 г. (вх. № 8292), дополнительно пояснив, что обществом не оспаривалось предоставление правовой охраны товарному № 22673 от 06.03.1963 г. <...> отметила, что изображение товарного знака 1963 г., представленное в копии свидетельства о регистрации данного знака, содержащейся в материалах дела, не совпадает с изображением, содержащимся на официальном сайте ФГБУ «Федеральный институт промышленной собственности».

<...> пояснила, что требования АО «Ижевский механический завод» об изменении наименования ООО «Байкал», а также запрета использования данного наименования при оформлении ценников, фирменных бланков, в наименовании Интернет-сайта выдвинуты без учета того, что ООО «Байкал» помимо деятельности на рынке торговли служебным и гражданским оружием имеет и другие виды деятельности – аренда прочего автомобильного транспорта и оборудования, прочая оптовая торговля.

Кроме того, ООО «Байкал» считает, что на рынке оптовой торговли гражданским и служебным оружием общество и АО «Ижевский механический завод» не являются конкурентами, поскольку АО «Ижевский механический завод» осуществляет данный вид деятельности только через дилера – ООО «Русское стрелковое оружие».

<...> считает, что распечатка отзывов покупателей, представленная АО «Ижевский механический завод», не свидетельствует о положительной репутации общества, так как невозможно достоверно установить, кем именно данные отзывы оставлены на Интернет-сайте торгового дома «Байкал».

<...> в дополнении к документам, представленным 14.10.2016 г. (вх. № 8292), ходатайствовала о приобщении к материалам дела следующих документов: распечатки скрин-шотов запросов в поисковой системе «Яндекс», копий ответов

судов Удмуртской Республики на запросы ООО «Байкал», копии договора между АО «Ижевский механический завод» и ООО «Русское стрелковое оружие».

<...> возражал против приобщения документов, представленных <...>, так как, по мнению представителя, невозможно установить, с помощью каких технических средств изготовлены данные скрин-шоты Интернет-страниц поисковых систем. Относительно представленных отзывов из судов Удмуртской Республики <...> пояснил, что на основании таких отзывов нельзя сделать вывод об отсутствии споров по поводу защиты прав потребителей, поскольку разрешение данных споров возможно также во внесудебном порядке.

Комиссия Удмуртского УФАС России пришла к выводу об отказе в удовлетворении указанного ходатайства представителя ООО «Байкал», поскольку невозможно установить предмет запросов информации, направленных в суды Удмуртской Республики, информация, представленная из поисковых систем в сети Интернет является общедоступной. Предоставление указанных документов, а также копии договора между АО «Ижевский механический завод» и ООО «Русское стрелковое оружие» не мотивировано.

Ответчику было разъяснено, что данный отказ в приобщении документов к материалам дела не препятствует повторному их направлению ООО «Байкал» с указанием оснований предоставления данных документов.

Определением от 26.10.2016 г. рассмотрение дела было отложено на 14.12.2016 г., у лиц, участвующих в деле, запрошены необходимые документы и сведения. Определением от 26.10.2016 г. срок рассмотрения дела продлен до 19.05.2017 г.

01.12.2016 г. (вх. № 9832) АО «Ижевский механический завод» представило копию справки со сведениями о динамике продаж от 08.06.2016 № 54/179-173, копию свидетельства на товарный знак № 22673 от 06.03.1963 г., копию свидетельства на товарный знак № 155967 от 27.08.1997 г., копии дилерских соглашений с ООО «Байкал» от 12.03.2013 г., 10.06.2014 г., 09.12.2014 г. Общество представило письменные пояснения, согласно которым между заявителем и ООО «Байкал» заключались дилерские соглашения, в соответствии с которыми ООО «Байкал» принимало на себя обязательства по продвижению товара АО «Ижевский механический завод» № и торговой марки «Baikal». Таким образом, в период действия дилерских соглашений использование ООО «Байкал» фирменного наименования не нарушало права АО «Ижевский механический завод». В то время как использование такого наименования при осуществлении деятельности на рынке торговли гражданским и служебным оружием после окончания срока действия дилерских соглашений (31.12.2015 г.) имеет признаки недобросовестной конкуренции. Также АО «Ижевский механический завод» поясняет, что в 2016 году наблюдается общая динамика спада продаж в сегменте торговли охотничьим оружием, что может являться следствием перераспределения потребителей вследствие использования обозначения «Байкал» после прекращения действия дилерского соглашения с ООО «Байкал».

На заседании Комиссии Удмуртского УФАС России 14.12.2016 г. представитель АО «Ижевский механический завод» поддержал ранее изложенные пояснения, дополнительно сообщив следующее. АО «Ижевский механический завод» уточнило содержание требований к ООО «Байкал» в связи с использованием ООО «Байкал» фирменного наименования и коммерческих обозначений, содержащих элемент

«Байкал», а именно: не использовать обозначение «Байкал» на вывесках, бланках, счетах, ценниках, деловой и иной документации, объявлениях и рекламе, в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», включая размещение в доменном имени и при других способах адресации и иным путем, вводящим в заблуждение при осуществлении деятельности в сфере торговли гражданским и служебным оружием.

Представитель ООО «Байкал» <...> поддержала доводы, изложенные ранее в письменных пояснениях, а также сообщила следующее. В соответствии со свидетельством на товарный знак № 22673 от 06.03.1963 г. данный товарный знак имеет сферу действия в 13 классе МКТУ, а именно ружья охотничьи одноствольные и двуствольные всех моделей, 5,6 мм спортивные пистолеты, стартовые пистолеты, пневматические ружья и пистолеты, мотоциклетные моторы, пневматические машины/перфораторы, рубильные молотки, трамбовки. В соответствии с Федеральным законом от 13.12.1996 № 150-ФЗ «Об оружии» перечень гражданского и служебного оружия шире, чем указано в свидетельстве на товарный знак № 22673, таким образом, удовлетворить требования заявителя о прекращении использования фирменного наименования ООО «Байкал» при осуществлении деятельности на рынке реализации служебного и гражданского оружия не представляется возможным. По мнению представителя общества в материалах дела отсутствуют доказательства убытков, причиненных АО «Ижевский механический завод» ООО «Байкал» при осуществлении последним предпринимательской деятельности. В настоящее время ООО «Байкал» реализует продукцию АО «Ижевский механический завод», приобретая такую продукцию у ООО «Русское стрелковое оружие». <...> сообщила, что снижение объема продаж у АО «Ижевский механический завод» может быть не связано с деятельностью ООО «Байкал», а является следствием влияния множества факторов, в том числе, экономической ситуации в Российской Федерации.

Исходя из пояснений <...>, АО «Ижевский механический завод» осуществляет оптовую торговлю служебным и гражданским оружием через дилера – ООО «Русское стрелковое оружие». При этом в 2016 году между ООО «Байкал» и ООО «Русское стрелковое оружие» заключались договоры поставки оружия производства АО «Ижевский механический завод».

Для рассмотрения дела по существу Комиссии Удмуртского УФАС России была необходима информация о наличии или отсутствии между ООО «Байкал» и ООО «Русское стрелковое оружие» дилерского соглашения, о полномочиях, переданных ООО «Русское стрелковое оружие» по дилерскому соглашению, заключенному между обществом и АО «Ижевский механический завод». Представители лиц, участвующих в деле, не имели возможности дать пояснения по указанным вопросам.

Определением от 14.12.2016 г. рассмотрение дела было отложено на 15.02.2017 г., у лиц, участвующих в деле, запрошены необходимые документы и сведения.

13.01.2017 г. (вх. № 209) АО «Ижевский механический завод» представило в Удмуртское УФАС России письменные пояснения, копию агентского договора от 14.12.2015 №588, копию письма от 30.12.2016 № 177/179. Согласно представленному агентскому договору ООО «Русское стрелковое оружие» (агент) обязуется за вознаграждение от имени и за счет АО «Ижевский механический завод» (принципал) совершать, в том числе, следующие действия: осуществлять поиск

покупателей гражданского оружия и конструктивно схожих с оружием изделий, производимого принципалом, заключать договоры поставки продукции с покупателями, осуществлять продвижение продукции и торговой марки принципала на территории Российской Федерации.

14.02.2017 г. ООО «Байкал» представило копию договора от 30.12.2014 № 1/ПД, заключенного между ООО «Русское Стрелковое Оружие» и ООО «Байкал», копию дилерского соглашения от 30.12.2014 № 1/ПД, копию договора поставки от 14.12.2015 № 5/PCO-Д/КК, копию договора поставки от 17.12.2015 № 5/PCO-Д/ИМЗ, копию договора поставки от 01.12.2016 №6/PCO-Д/ИМЗ, копию договора поставки от 01.12.2016 №6Д/ИМЗ/П, копию договора поставки от 17.02.2016 №6Д/ИМЗ/П, копию договора от 11.01.2017 № PCO04/01-17.

На заседании Комиссии Удмуртского УФАС России 15.02.2017 г. представитель АО «Ижевский механический завод» поддержал доводы, изложенные в ранее представленных письменных пояснениях.

Представитель ООО «Байкал» требования Заявителя не признала, по основаниям, изложенным в ранее представленных письменных пояснениях.

Выслушав пояснения лиц, участвующих в рассмотрении дела №ТГ04-02/2016-27, Комиссия Удмуртского УФАС России удалилась для принятия заключения об обстоятельствах дела.

15.02.2017 г., установив в действиях ООО «Байкал» нарушение пункта 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия приняла заключение об обстоятельствах дела №ТГ04-02/2016-27.

В связи с принятием заключения об обстоятельствах дела №ТГ04-02/2016-27, руководствуясь пунктом 3) части 1.1 статьи 47 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», рассмотрение данного дела было отложено на 22.03.2017 г.

Копия заключения об обстоятельствах дела направлена лицам, участвующим в деле.

21.03.2017 г. ООО «Байкал» представило письменное возражение (вх. № 2319э) на заключение об обстоятельствах дела №ТГ04-02/2016-27, согласно которому между Обществом и ООО «Русское стрелковое оружие» заключен договор № 6/PCO-Д/ИМЗ от 01.12.2016 г. на линейку продукции, производимой АО «Ижевский механический завод». Реализация продукции АО «Ижевский механический завод» осуществляется ООО «Байкал» через ООО «Русское стрелковое оружие» (договор поставки № 6/PCO-Д/ИМЗ от 01.12.2016 г.).

Следовательно, ООО «Байкал» продолжает действовать в интересах Заявителя, способствуя продвижению его продукции на рынке торговли гражданским и служебным оружием, что не может причинить указанному лицу убытки и нарушить его права.

Также, ООО «Байкал» представило копию письма ООО «Русское стрелковое оружие» без номера и даты, согласно которому ООО «Байкал» является дилером по продаже служебного и гражданского оружия.

На заседании Комиссии Удмуртского УФАС России 22.03.2017 г. представители АО «Ижевский механический завод» и ООО «Байкал» поддержали доводы, изложенные в ранее представленных письменных пояснениях.

Изучив материалы дела, Комиссия Удмуртского УФАС России приходит к следующим выводам.

В соответствии с протоколом осмотра доказательств 18АБ №0750517 20.04.2016 г. зафиксирован факт размещения на Интернет-сайте baikal.udm.ru обозначения, состоящего из словесных элементов «ОБЩЕСТВО С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ», «БАЙКАЛ», «СЛУЖЕБНОЕ И ГРАЖДАНСКОЕ ОРУЖИЕ» и знака в виде стилизованного изображения спускового крючка со спусковой скобой огнестрельного оружия при оформлении данного сайта. Также согласно указанному протоколу на Интернет-сайте содержалось изображение здания по адресу г. Ижевск, ул. Удмуртская, 304, на крыше которого установлена конструкция, содержащая словесный элемент «БАЙКАЛ» и знак в виде стилизованного изображения спускового крючка со спусковой скобой огнестрельного оружия.

Согласно проведенной АО «Ижевский механический завод» 21.04.2016 г. фотосъемке, зафиксирован факт использования обозначения, состоящего из словесных элементов ОБЩЕСТВО С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ», «БАЙКАЛ», «СЛУЖЕБНОЕ И ГРАЖДАНСКОЕ ОРУЖИЕ» и знака в виде стилизованного изображения спускового крючка со спусковой скобой огнестрельного оружия, на ценниках товаров, реализуемых ООО «Байкал» по адресу г. Ижевск, ул. Удмуртская, 304.

В соответствии с данными Единого государственного реестра юридических лиц 28.06.2010 г. создано общество с ограниченной ответственностью «Байкал» (ИНН 1833056641). При этом правопродолжителем данного общества является ЗАО «Байкал», созданное 25.07.1995 г.

Согласно статье 1225 Гражданского кодекса Российской Федерации фирменные наименования, товарные знаки и знаки обслуживания, коммерческие обозначения являются средствами индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий.

В соответствии с частью 1 статьи 1477 Гражданского кодекса Российской Федерации на товарный знак, то есть на обозначение, служащее для индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей, признается исключительное право, удостоверяемое свидетельством на товарный знак. Согласно статье 1481 Гражданского кодекса Российской Федерации на товарный знак, зарегистрированный в Государственном реестре товарных знаков, выдается [свидетельство](#), которое удостоверяет приоритет товарного знака и исключительное право на товарный знак в отношении товаров, указанных в свидетельстве.

АО «Ижевский механический завод» является обладателем исключительных прав в отношении товарного знака по свидетельству № 22673 от 06.03.1963 г., содержащего словесный элемент «Baikal». Указанный товарный знак зарегистрирован АО «Ижевский механический завод» в 13 классе МКТУ – ружья охотничьи одноствольные и двуствольные всех моделей; 5,6 мм спортивные

пистолеты, стартовые пистолеты, мотоциклетные моторы, пневматические машины/перфораторы, рубильные молотки, трамбовки.

В соответствии с частью 1 статьи 1474 Гражданского кодекса Российской Федерации юридическому лицу принадлежит исключительное право использования своего фирменного наименования в качестве средства индивидуализации любым не противоречащим закону способом (исключительное право на фирменное наименование), в том числе путем его указания на вывесках, бланках, в счетах и иной документации, в объявлениях и рекламе, на товарах или их упаковках, в сети «Интернет».

ООО «Байкал» принадлежит исключительное право использования своего фирменного наименования в качестве средства индивидуализации при осуществлении своей деятельности с 25.07.1995 г. (дата создания ЗАО «Байкал» - правопродшественника ООО «Байкал»).

Согласно части 1 статьи 1538 Гражданского кодекса Российской Федерации юридические лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность (в том числе некоммерческие организации, которым право на осуществление такой деятельности предоставлено в соответствии с законом их учредительными документами), а также индивидуальные предприниматели могут использовать для индивидуализации принадлежащих им торговых, промышленных и других предприятий коммерческие обозначения, не являющиеся фирменными наименованиями и не подлежащие обязательному включению в учредительные документы и единый государственный реестр юридических лиц. В соответствии с частью 1 статьи 1539 Гражданского кодекса Российской Федерации правообладателю принадлежит исключительное право использования коммерческого обозначения в качестве средства индивидуализации принадлежащего ему предприятия любым не противоречащим закону способом (исключительное право на коммерческое обозначение), в том числе путем указания коммерческого обозначения на вывесках, бланках, в счетах и на иной документации, в объявлениях и рекламе, на товарах или их упаковках, в сети «Интернет», если такое обозначение обладает достаточными различительными признаками и его употребление правообладателем для индивидуализации своего предприятия является известным в пределах определенной территории.

ООО «Байкал» осуществляет торговлю служебным и гражданским оружием на территории г. Ижевска, используя коммерческое обозначение, состоящее из словесных элементов «ОБЩЕСТВО С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ БАЙКАЛ СЛУЖЕБНОЕ И ГРАЖДАНСКОЕ ОРУЖИЕ», а также товарного знака по свидетельству № 341359 от 18.01.2008 г.; коммерческое обозначение, состоящее из словесного элемента «БАЙКАЛ», а также товарного знака по свидетельству № 341359 от 18.01.2008 г. на ценниках на реализуемый товар, фирменных бланках, вывеске, расположенной на крыше здания по адресу г. Ижевск, ул. Удмуртская, 304, в оформлении Интернет-сайта. Также словесное обозначение «baikal» используется для индивидуализации общества в доменном имени Интернет-сайта – baikal.udm.ru.

В соответствии с частью 6 статьи 1252 Гражданского кодекса Российской Федерации если различные средства индивидуализации (фирменное наименование, товарный знак, знак обслуживания, коммерческое обозначение) оказываются тождественными или сходными до степени смешения и в результате

такого тождества или сходства могут быть введены в заблуждение потребители и (или) контрагенты, преимущество имеет средство индивидуализации, исключительное право на которое возникло ранее, либо в случаях установления конвенционного или выставочного приоритета средство индивидуализации, которое имеет более ранний приоритет.

Исключительное право на товарный знак, содержащий словесный элемент «Baikal» по свидетельству № 22673 возникло у АО «Ижевский механический завод» 06.03.1963 г. в результате государственной регистрации данного товарного знака.

Исключительное право на фирменное наименование возникло у ООО «Байкал» 25.07.1995 г. в результате создания юридического лица – ЗАО «Байкал», правопродшественника ООО «Байкал».

Учитывая дату выдачи свидетельства на товарный знак № 341359 (18.01.2008 г.), ООО «Байкал» использует рассматриваемые коммерческие обозначения, содержащие стилизованное изображение спускового крючка со спусковой скобой огнестрельного оружия, не ранее чем с 18.01.2008 г.

Как правообладатель товарного знака по свидетельству № 22673 от 12.04.1963 г., содержащего словесное обозначение «Baikal», АО «Ижевский механический завод» имеет преимущество в использовании указанного средства индивидуализации, перед ООО «Байкал», использующего коммерческие обозначения, содержащие товарный знак по свидетельству № 341359, а также словесный элемент «БАЙКАЛ».

Согласно справке ФГБУ «Федеральный институт промышленной собственности» Федеральной службы по интеллектуальной собственности (вх. № 5695 от 22.07.2016 г.) фирменное наименование ООО «Байкал», коммерческие обозначения, содержащие элемент «Байкал», а также размещенный в доменном имени baikal.udm.ru элемент «Baikal» сходны до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 22673 от 06.03.1963 г., поскольку данные элементы ассоциируются с товарным знаком в целом в силу фонетического сходства и семантического сходства словесных элементов «БАЙКАЛ», «Байкал» и «Baikal».

Комиссия Удмуртского УФАС России рассмотрела довод ООО «Байкал» о том, что при осуществлении деятельности АО «Ижевский механический завод» использует товарный знак по свидетельству №155967 от 27.08.1997 г., а не товарный знак по свидетельству 22673 от 06.03.1963 г., и считает его необоснованным исходя из следующего.

В соответствии с частью 1 статьи 1486 Гражданского кодекса Российской Федерации правовая охрана товарного знака может быть прекращена досрочно в отношении всех товаров или части товаров, для индивидуализации которых товарный знак зарегистрирован, вследствие неиспользования товарного знака непрерывно в течение любых трех лет после его государственной регистрации. Заявление о досрочном прекращении правовой охраны товарного знака вследствие его неиспользования может быть подано заинтересованным лицом в арбитражный суд по истечении указанных трех лет при условии, что вплоть до подачи такого заявления товарный знак не использовался.

В Удмуртском УФАС России отсутствуют сведения о прекращении правовой

охраны товарного знака по свидетельству № 22673 от 06.03.1963 г., срок действия исключительного права на товарный знак продлен до 06.03.2023 г.

Таким образом, товарный знак по свидетельству 22673 от 06.03.1963 г. является действующим и на него распространяется правовая охрана в соответствии с нормами Гражданского кодекса Российской Федерации.

Также Комиссия Удмуртского УФАС России рассмотрела довод ООО «Байкал» о том, что Общество, реализуя продукцию АО «Ижевский механический завод» (договор поставки № 6/PCO-Д/ИМЗ от 01.12.2016 г. с ООО «Русское стрелковое оружие»), способствует продвижению продукции Заявителя на рынке, что не может причинить указанному лицу убытки и нарушить его права. Указанный довод подлежит отклонению исходя из следующего.

Согласно договору поставки № 6/PCO-Д/ИМЗ от 01.12.2016 г., заключенному между ООО «Байкал» (Покупатель) и ООО «Русское стрелковое оружие» (Поставщик), Поставщик обязуется поставить продукцию, а Покупатель обязуется оплатить и принять ее. Также, данным договором предусмотрен порядок поставки, оплаты, приемки продукции, определена ответственность сторон.

Договор № 6/PCO-Д/ИМЗ от 01.12.2016 г. не наделяет ООО «Байкал» правом по использованию фирменного наименования и коммерческих обозначений, товарных знаков, принадлежащих АО «Ижевский механический завод».

В Удмуртском УФАС России отсутствуют доказательства дилерских отношений между ООО «Байкал» и АО «Ижевский механический завод» после 31.12.2015 г.

Следовательно, после 31.12.2015 г. действия ООО «Байкал» по использованию фирменного наименования и коммерческих обозначений, сходных до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 22673, правообладателем которого является АО «Ижевский механический завод», являются не законными, нарушают права Заявителя и могут причинить вред его деловой репутации.

Пунктом 1) статьей 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» установлен запрет на недобросовестную конкуренцию 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 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 пункту 7) статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» конкуренция - 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.

Согласно пункту 9) статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» недобросовестная конкуренция – это 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.

Таким образом, для признания действий хозяйствующего субъекта недобросовестной конкуренцией, необходимо одновременное выполнение следующих условий:

-наличие конкурентных отношений между хозяйствующими субъектами, действующими на одном рынке;

-направленность действий хозяйствующего субъекта–конкурента на получение преимуществ в предпринимательской деятельности;

-противоречие действий хозяйствующего субъекта–конкурента законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости;

-причинение или возможность причинения убытков заявителю, либо нанесения ущерба его деловой репутации (причинение вреда).

В целях определения наличия конкурентных отношений между АО «Ижевский механический завод» и ООО «Байкал» Удмуртским УФАС России был проведен анализ рынка, по результатам которого составлен аналитический отчет от 19.10.2016г. о состоянии конкурентной среды на рынке торговли гражданским и служебным оружием в территориальных границах г. Ижевска за период с 01.01.2015 г. по 20.04.2016 г.

Временной интервал исследования рынка определен периодом с 01.01.2015 г. по 20.04.2016 г.

Продуктовые границы рынка установлены как реализация служебного и гражданского оружия.

Географическими границами рынка был определен г. Ижевск Удмуртской Республики.

Состав хозяйствующих субъектов рынка: АО «Ижевский механический завод», ООО «Байкал», ООО «Импульс», ООО «Ижевские ружья», ООО «Ижевский арсенал», ООО «Ружейная компания «ГОУ», ООО «Корнет», АО «Концерн Калашников», ООО «Торговый дом «Орбита», ООО «Торговый дом «Динамо», ООО «АРМС», ЗАО «Техкрим».

Таким образом, между ООО «БАЙКАЛ» и АО «Ижевский механический завод» установлены конкурентные отношения на рынке торговли гражданским и

служебным оружием.

В ходе рассмотрения дела Комиссией Удмуртского УФАС России установлено, что между АО «Ижевский механический завод» и ООО «Байкал» заключались дилерские соглашения (от 26.01.1998 г., от 01.02.2002 г., от 11.01.2005 г., от 12.03.2013 г., 10.06.2014 г., от 09.12.2014 г.). В соответствии с такими соглашениями ООО «Байкал» (дилер) обязалось осуществлять активное продвижение и распространение товара АО «Ижевский механический завод» (поставщик) - гаммы спортивного охотничьего, служебного оружия и конструктивно схожих с оружием изделий производства АО «Ижевский механический завод», в регионах Российской Федерации для обеспечения успешной продажи товара и широкой представленности товара поставщика в целевых сегментах рынка, рекламировать за свой счет товар поставщика.

Таким образом, в течение срока действия указанных дилерских соглашений ООО «Байкал» действовало в интересах АО «Ижевский механический завод», действия по использованию ООО «Байкал» своего фирменного наименования на рынке торговли служебным и гражданским оружием способствовали продвижению товара АО «Ижевский механический завод» на указанном рынке, не нарушали прав и не могли причинить убытки акционерному обществу.

Согласно пояснениям АО «Ижевский механический завод» (вх. № 9832 от 01.12.2016 г.) дилерское соглашение от 09.12.2014 г. прекратило действие с 31.12.2015 г.

Кроме того, АО «Ижевский механический завод» предприняло действия по предупреждению возможного нарушения прав на товарный знак № 22673.

Так, 27.10.2015 г. АО «Ижевский механический завод» направило в адрес ООО «Байкал» претензию (исх. № 10-2-12/17) о прекращении нарушения прав на товарный знак № 22673 (дата приоритета 06.03.1963 г.) при использовании фирменного наименования ООО «Байкал».

05.11.2015 года ООО «Байкал» в адрес АО «Ижевский механический завод» направлен отказ в удовлетворении требований, изложенных в претензии исх. № 10-2-12/17 от 27.10.2015 г.

Не согласившись с указанным отказом, АО «Ижевский механический завод» 15.08.2016 года обратилось в адрес Удмуртского УФАС России за защитой своих прав.

С момента прекращения действия вышеуказанных дилерских соглашений (с 31.12.2015г.), действия ООО «Байкал» по использованию фирменного наименования и коммерческих обозначений, сходных до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 22673, правообладателем которого является АО «Ижевский механический завод», а также действия по размещению в доменном имени baikal.udm.ru элемента «Baikal», направлены на получение преимущества при осуществлении деятельности на рынке торговли гражданским и служебным оружием в виде увеличения числа потенциальных клиентов ООО «Байкал», поскольку часть потребителей, желающих приобрести продукцию АО «Ижевский механический завод», могут обратиться не к заявителю, а к его конкуренту - ООО «Байкал».

Также указанные действия ООО «Байкал» могут причинить убытки АО «Ижевский механический завод» путем снижения спроса на продукцию, производимую и реализуемую АО «Ижевский механический завод» и причинить убытки в виде неполученного дохода, нанести вред деловой репутации.

Подтверждением возможности причинения убытков Заявителю может служить справка от 08.06.2016 № 54/179-173 о динамике продаж АО «Ижевский механический завод», в соответствии с которой в 2016 году наблюдается общая динамика спада продаж в сегменте торговли охотничьим оружием, что может являться следствием перераспределения потребителей вследствие использования обозначения «Байкал» после прекращения действия дилерского соглашения с ООО «Байкал».

Таким образом, с 31.12.2015г. действия ООО «Байкал» по использованию фирменного наименования и коммерческих обозначений, сходных до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 22673, а также действия по размещению в доменном имени baikal.udm.ru элемента «Baikal», противоречат гражданскому законодательству Российской Федерации, направлены на получение преимущества при осуществлении предпринимательской деятельности, могут причинить убытки АО «Ижевский механический завод», нанести вред деловой репутации, что является нарушением пункта 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

С целью устранения недобросовестной конкуренции и руководствуясь подпунктом г) пункта 2) части 1 статьи 23 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Удмуртского УФАС России считает необходимым выдать ООО «Байкал» предписание о прекращении недобросовестной конкуренции.

Руководствуясь пунктом 1 статьи 14.6, статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 2 – 4 статьи 41, частью 1 статьи 49, 50 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия Удмуртского УФАС России

р е ш и л а:

1. Признать ООО «Байкал» нарушившим пункт 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», что выразилось в недобросовестной конкуренции путем незаконного использования обозначений «БАЙКАЛ», «Байкал», и «Baikal», сходных до степени смешения с товарным знаком (по свидетельству № 22673 от 06.03.1963 г.), правообладателем которого является АО «Ижевский механический завод».
2. Выдать ООО «Байкал» предписание о прекращении недобросовестной конкуренции, а именно: прекратить использование обозначений «БАЙКАЛ», «Байкал», и «Baikal», сходных до степени смешения с товарным знаком (по свидетельству № 22673 от 06.03.1963 г.), правообладателем которого является АО «Ижевский механический завод», в фирменном наименовании ООО

«Байкал», коммерческом обозначении, содержащем элемент «Байкал», в доменном имени baikal.udm.ru, а также при ином использовании в отношении товаров, которые продаются либо иным образом вводятся в гражданский оборот на территории Российской Федерации ООО «Байкал».

3. Передать материалы дела в отношении ООО «Байкал» и должностного лица общества уполномоченному должностному лицу Удмуртского УФАС России для решения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении по статье 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Председатель Комиссии:

<...>

Члены Комиссии:

<...>

<...>

Решение и предписание могут быть обжалованы в арбитражный суд Удмуртской Республики в течении трех месяцев со дня принятия, в ФАС России в течении месяца со дня принятия.