

РЕШЕНИЕ

Дело № 10/04-АМЗ-2016

«04» мая 2017 г.

г. Чебоксары

Резолютивная часть решения объявлена 19 апреля 2017 года.

Полный текст решения изготовлен 04 мая 2017 года.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Чувашской Республике - Чувашии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее - Комиссия) в составе:

- <...> - заместителя руководителя управления Федеральной антимонопольной службы по Чувашской Республике - Чувашии (председатель Комиссии);
- <...> - начальника отдела контроля органов власти (член Комиссии);
- <...> - главного специалиста-эксперта отдела товарных рынков (член Комиссии),

в присутствии:

<...>, представителя ОАО «АБС ЗЭиМ Автоматизация» по доверенности от 18.01.2017 № 163/094;

<...>, представителя ОАО «АБС ЗЭиМ Автоматизация» по доверенности от 18.01.2017 № 163/094;

<...>, представителя ООО «ПКЦ «Прогресс-Автоматика» по доверенности от 09.01.2017 № б/н;

<...>, представителя ООО «ПКЦ «Прогресс-Автоматика» по доверенности от 11.01.2017 № б/н;

<...>, представителя ООО «ПКЦ «Прогресс-Автоматика» без доверенности,

рассмотрев материалы дела № 10/04-АМЗ-2016, возбужденного по заявлению ОАО «АБС ЗЭИМ Автоматизация» в отношении ООО «ПКЦ «Прогресс-Автоматика» по признакам нарушения части 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в незаконном использовании обозначения, тождественного товарному знаку № 380710 (КСАТО), путем его размещения в Каталоге низковольтных комплектных устройств и Сертификате Таможенного союза № ТС RU C-RU.AЛ16.B.02727,

УСТАНОВИЛА:

В Чувашское УФАС России поступило обращение ОАО «АБС ЗЭИМ Автоматизация» исх. № 4439 от 20.07.2016, зарегистрированное от 22.07.2016 № 04-05/464, на действия ООО «ПКЦ «Прогресс-Автоматика» о нарушении антимонопольного законодательства, выразившегося в незаконном использовании обозначения, тождественного товарному знаку № 380710 (КСАТО), хозяйствующего субъекта-конкурента ОАО «АБС ЗЭИМ Автоматизация» путем его размещения в Каталоге низковольтных комплектных устройств и Сертификате Таможенного союза № ТС RU C-RU.AЛ16.B.02727 (серия RU № 0177430) в отношении товаров, которые вводятся в гражданский оборот на территории Российской Федерации, а также путем использования его в сети Интернет.

Заявитель указывает, что ОАО «АБС ЗЭИМ Автоматизация» разрабатывает и внедряет под ключ различные автоматизированные системы управления технологическими процессами, а также изготавливает широкую номенклатуру средств автоматизации для систем промышленной автоматизации.

ОАО «АБС ЗЭИМ Автоматизация» является правообладателем средств индивидуализации товаров и услуг - товарного знака по свидетельству №380710 (словесное обозначение «КСАТО») с

приоритетом от 28.11.2007, предоставляющего исключительные права использования данного обозначения на товары и услуги международного классификатора товаров и услуг (МКТУ) по классам 07, 09, 11, 42.

ОАО «АБС ЭЗиМ Автоматизация» перед регистрацией средства индивидуализации товаров и услуг привел обозначения разрабатываемых и выпускаемых им средств автоматизации технологических объектов к единообразному виду, чтобы они приобрели различительную способность по сравнению с аналогичными изделиями, выпускаемыми другими предприятиями - словесное обозначение «КСАТО» используется при обозначении изделий, относящихся к Комплектам Средств автоматизации Технологических Объектов.

ОАО «АБС ЭЗиМ Автоматизация» является производителем и поставщиком продукции:

- КСАТО приводы электрические неполноприводные регулирующие и запорные;

- низковольтные комплектные устройства серии КСАТО, сборки КСАТО.

На сайте ООО «ПКЦ «Прогресс-Автоматика» (<http://pautomatics.ru>) выявлено использование словесного обозначения КСАТО с использованием информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», тождественного с товарным знаком по № 380710:

«каталог низковольтных комплектных устройств» с указанием: шкафов сборок типа КСАТО на стр. 19 каталога;

блоков ввода, управления и распределения для сборок типа КСАТО на стр. 41 каталога.

Сертификат соответствия № ТС RU C-RU.AL16.B.02727 таможенного союза (серия RU № 0177430) с 25.12.2014, с указанием в перечне продукции, на которую распространяется действие сертификата соответствия:

шкафы ввода для сборок типа КСАТО,

шкафы распределения и управления для сборок типа КСАТО.

ООО «ПКЦ «Прогресс-Автоматика» использует словесное обозначение КСАТО, тождественное с товарным знаком по № 380710

правообладателя ОАО «АБС ЗЭиМ Автоматизация», в отношении однородных товаров, для индивидуализации которых он зарегистрирован, в частности товаров по классу 9 Международного классификатора товаров и услуг, а именно: пульта распределительные электрические, пульта управления электрические, щиты коммуникационные и щиты распределительные электрические.

Таким образом, по мнению заявителя, ОАО «АБС ЗЭиМ Автоматизация» и ООО «ПКЦ «Прогресс-Автоматика» являются конкурентами на одном и том же товарном рынке, а именно в сфере производства и реализации низковольтных комплектных устройств.

В силу статьи 1484 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ) лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак, а именно ОАО «АБС ЗЭиМ Автоматизация», принадлежит исключительное право использования товарного знака КСАТО в соответствии со статьей 1229 ГК РФ любым не противоречащим закону способом (исключительное право на товарный знак). Согласно пункту 3 статьи 1484 ГК РФ 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 смещения.

Заявитель считает, что функциональное назначение, применение, качественные и технические характеристики низковольтных комплектных устройств (НКУ), в частности сборок типа КСАТО, реализуемых ОАО «АБС ЗЭиМ Автоматизация» и ООО «ПКЦ «Прогресс-Автоматика», являются взаимозаменяемыми исходя из специфики самих товаров, что позволяет сделать вывод о наличии возникновения смещения за счет использования товарного знака ОАО «АБС ЗЭиМ Автоматизация» и создает потенциальную угрозу для правообладателя, потребителей и соответствующего товарного рынка в целом.

Низковольтные комплектные устройства, в частности сборки типа КСАТО, предлагаются к продаже ОАО «АБС ЗЭиМ Автоматизация» (на рынке) со временем приоритета ТЗ № 380710 - 28.11.2017, их активно рекламируют, в частности путем размещения рекламы с использованием информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», участвуя во всевозможных выставках (более 18), в разрешительной документации на продукцию (сертификаты

соответствия), без которой введение товара в гражданский оборот невозможно, в каталогах продукции, которые размещались в сети Интернет на сайте Общества, распространялись в печатной версии на выставках и распространялись среди потенциальных покупателей, что в совокупности формирует в сознании потребителя устойчивые ассоциативные связи между наименованием КСАТО с производителем данного товара - ОАО «АБС ЗЭиМ Автоматизация». Все вышеперечисленное, служит стимулом для ООО «ПКЦ «Прогресс-Автоматика», вышедшего на рынок 11.02.2014 и решившего выпустить на рынок продукт НКУ сборки типа КСАТО, не затрачивать средства для разработки собственных средств индивидуализации товаров и их продвижения, в целях привлечения потребителей, используя репутацию конкурента, реализуемых им товаров и его средства индивидуализации путем имитирования.

По мнению заявителя, ООО «ПКЦ «Прогресс-Автоматика» использует словесное обозначение КСАТО тождественное товарному знаку № 380710 для привлечения потребительского спроса к своей продукции, называя свою продукцию «сборки типа КСАТО» - аналогично продукции ОАО «АБС ЗЭиМ Автоматизация», размещая в «Каталог низковольтных комплектных устройств» и указывая в сертификате соответствия № ТС RU C-RU.AL16.B.02727 технического регламента таможенного Союза.

Такие действия, ООО «ПКЦ «Прогресс-Автоматика», направлены на получение преимуществ в предпринимательской деятельности, однако средства достижения данной цели заключаются в нарушении законодательства. ООО «ПКЦ «Прогресс-Автоматика» противоправно используя товарный знак № 380710 другого хозяйствующего субъекта - ОАО «АБС ЭЗиМ Автоматизация».

Заявитель считает, что действия ООО «ПКЦ «Прогресс-Автоматика», направленные на приобретение преимуществ в предпринимательской деятельности, повлекшие возможность причинения ущерба ОАО «АБС ЗЭиМ Автоматизация» хозяйствующему субъекту - конкуренту, противоречат положениям статьи 10 bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности, где в подп. 1 п. 3 указан запрет всех действий, способных каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов, промышленной или торговой деятельности конкурента.

На заседании Комиссии, представитель ОАО «АБС ЗЭиМ

Автоматизация» пояснила, что регистрация заявителем обозначения КСАТО в качестве товарного знака допустима, поскольку данное обозначение не используется в ГОСТах, не является общепринятым термином и не являлась таковым на дату приоритета при регистрации заявителем товарного знака КСАТО (28.11.2007). Обозначение «НКУ серии КСАТО» для потребителя означает «НКУ производства ОАО «АБС ЗЭИМ Автоматизация», а также качество продукции, свойственное для всей продукции заявителя. Слова «серия» и «сборка» являются общепринятыми терминами и не могут быть зарегистрированы как товарный знак, в силу положений статьи 1483 ГК РФ. Использование данных слов и словосочетаний с ними не может быть ограничено, право на их использование не требует регистрации. Обозначение КСАТО может использоваться с применением любых слов русского языка.

Заявитель указывает, что в открытом доступе в сети Интернет, доступна информация о зарегистрированных товарных знаках. Любое лицо имеет возможность получить информацию о зарегистрированных товарных знаках. Так, на сайте Роспатента есть информация об интеграции информации Роспатента по товарным знакам в международную поисковую систему TMview и содержится ссылка на данную систему на главной странице сайта Роспатента www.rupfo.ru. При указании в поисковой строке термина «КСАТО» доступна информация о товарном знаке Заявителя. Аналогичная информация содержится на сайте www.tmregister.ru и других сайтах.

Представитель ОАО «АБС ЗЭИМ Автоматизация» на заседании комиссии пояснил, какие именно действия, считает действиями по введению товара в гражданский оборот, а именно:

- продвижение товара, его реклама являются неотъемлемой частью введения товара в гражданский оборот (Каталог продукции ООО «ПКЦ «Прогресс-Автоматика» является рекламным материалом);

- перечень способов введения в гражданский оборот товаров с использованием результатов интеллектуальной деятельности не является исчерпывающим. ООО «ПКЦ «Прогресс-Автоматика» на своем сайте размещает Сертификат соответствия, при этом отмечает, что «без оформленного сертификата ТР ТС невозможен законный выпуск товаров в обращение». Эта информация соответствует действительности: без указанного сертификата введение товара в гражданский оборот невозможно. Тем не менее, до настоящего времени (19.04.2017) сертификат, приложение к

которому содержит упоминание товарного знака Заявителя «КСАТО», продолжает действовать;

- размещение обозначения, сходного с товарным знаком иного лица на интернет-сайте является самостоятельным нарушением. Каталог продукции и Сертификат соответствия на момент обращения в УФАС был размещен на сайте ООО «ПКЦ «Прогресс-Автоматика». До настоящего времени информация о действующем Сертификате соответствия размещены на сайте Росаккредитации (www.fsa.gov.ru), факт размещения информации о сертификате ООО «ПКЦ «Прогресс-Автоматика» на указанном сайте засвидетельствован нотариусом, протокол осмотра Веб-сайта в сети интернет от 23.12.2016, а также на сайте Общества. Информация о наличии такого сертификата, содержащего товарный знак Заявителя, общедоступна и нарушает права заявителя.

Таким образом, с учетом вышеизложенного, действия ООО «ПКЦ «Прогресс-Автоматика» содержат признаки недобросовестной конкуренции.

На заседании Комиссии представитель ООО «ПКЦ «Прогресс-Автоматика» пояснил, что в соответствии со статьей 1477 ГК РФ товарный знак - это обозначение, служащее для индивидуализации товаров юридического лица. Товарный знак - обозначение того, что товары выпущены этим юридическим лицом. К наименованию товара, к его типу, к его характеристикам, товарный знак отношения не имеет. В соответствии с действующим законодательством регистрация термина и наименования в качестве товарного знака запрещена. В сборках РТЗО, проектными организациями указывается словосочетание «типа РТЗО». В этом же смысле и нами применялось словосочетание «типа КСАТО».

В рекламных материалах ООО «ПКЦ «Прогресс-Автоматика» в качестве определения производимого изделия, а не в качестве товарного знака используется термин «типа КСАТО», что понимается как «аналог КСАТО».

Для потребителя упоминание в рекламных материалах словосочетания «типа КСАТО» не вводит потенциального покупателя в заблуждение о том, что НКУ произведены не ОАО «АБС ЗЭиМ Автоматизация». Это словосочетание лишь свидетельствует о том, что на рынке НКУ существуют и аналоги НКУ серии КСАТО и существуют другие легальные производители такой продукции.

Утверждение ОАО «АБС ЗЭИМ Автоматизация» о создании действиями ООО «ПКЦ «Прогресс-Автоматизация» недобросовестной конкуренции и нанесении вреда потребителям носит голословный характер.

На готовой продукции ООО «ПКЦ «Прогресс-Автоматизация» никогда не используется товарный знак КСАТО. Договоры на реализацию продукции под товарным знаком КСАТО не заключались. Для идентификации своей продукции ООО «ПКЦ «Прогресс-Автоматика» использует товарный знак «ЧПП».

Продукция ООО «ПКЦ «Прогресс-Автоматика» известно широкому кругу потребителей (АО «Мосэнерго», ТЭЦ «Академическая» (г. Екатеринбург), ТЭЦ-2 (г. Петропавловск), ТЭЦ-2 и ТЭЦ-3 (г. Павлодар), ТЭЦ «Новогорьковская» и др.) под своим фирменным наименованием и логотипом.

Кроме этого, заявителем не представлено доказательство того, что ООО «ПКЦ «Прогресс-Автоматика» сознательно, в каталоге и на сайте в сети Интернет, размещал эти словосочетания, зная о том, что обозначение КСАТО, введённое в эти словосочетания заявителем, защищено как товарный знак. Размещенный на сайте ООО «ПКЦ «Прогресс-Автоматика» материал: не содержит некорректные сведения рекламируемого товара с находившимися в обороте товарами, которые произведены другими изготовителями или реализуются продавцами; не порочит честь, достоинство или деловую репутацию лица, в том числе конкурента; не представляет собой рекламу товара, реклама которого запрещена данным способом, в данное время или в данном месте, если она осуществляется под видом рекламы другого товара, товарный знак или знак обслуживания которого тождествен или сходен до степени смешения с товарным знаком или знаком обслуживания товара, в отношении рекламы которого установлены соответствующие требования и ограничения, а также под видом рекламы изготовителя или продавца такого товара; не является актом недобросовестной конкуренции в соответствии с антимонопольным законодательством.

ООО «ПКЦ «Прогресс-Автоматика» не использовало товарный знак КСАТО в том виде как это запатентовано ОАО «АБС ЗЭИМ Автоматизация».

На заседании Комиссии представитель ООО «ПКЦ «Прогресс-Автоматика» отметил, что обозначение КСАТО, употребляемое в словосочетаниях «СБОРКИ КСАТО», серия «КСАТО» по существующим

правилам означает тип (номер <...> обозначение) серии, тип сборок. СБОРОК КСАТО нет. Нет серии КСАТО. А есть недостоверная реклама со стороны заявителя, т.е. нарушение части 2 пункта 3 статьи 5 Федерального Закона № 238-ФЗ от 13.03.2006 года «О рекламе».

Представитель ООО «ПКЦ «Прогресс-Автоматика» также пояснил, что при регистрации товарного знака КСАТО ОАО «АБС ЗЭиМ Автоматизация» дало широкое толкование товарам, на которые распространяются исключительные права его использования - классы 07, 09, 11. 42. На практике под действие знака (в соответствии с каталогом предприятия) подпадают: НКУ комплексной системы автоматизации технологических объектов серии КСАТО УВРУ НКУ (номенклатурный каталог ОАО «АБС ЗЭиМ Автоматизация», лист 4).

Конструкция товарного знака КСАТО является псевдословесной. Такие обозначения должны регистрироваться в качестве товарного знака при условии, что они не включены в ГОСТы или не относятся к видовым названиям. В данном случае товарный знак КСАТО относится к продукции, подпадающей под действие нескольких ГОСТов, и является видовым названием, в связи с чем, не мог быть зарегистрирован в качестве товарного знака.

Но на НКУ разработаны, утверждены и введены в действие ГОСТы:

- приказом Федерального агентства Российской Федерации по техническому регулированию и метрологии от 27.12.2007 № 508-ст ГОСТ 51321.1-2007 (Устройства комплектные низковольтные распределения и управления. Часть 1);
- приказом Федерального агентства Российской Федерации по техническому регулированию и метрологии от 10.12.2009 № 667-ст ГОСТ 51321.2-2009 (Устройства комплектные низковольтные распределения и управления. Часть 2);
- приказом Федерального агентства Российской Федерации по техническому регулированию и метрологии от 15.12.2009 № 1142-ст ГОСТ 5 1321.3-2009 (Устройства комплектные низковольтные распределения и управления. Часть 3);
- приказом Федерального агентства Российской Федерации по техническому регулированию и метрологии от 06.12.2011 № 667-ст ГОСТ 51321.2-2011 (Устройства комплектные низковольтные распределения и управления. Часть 4);

- приказом Федерального агентства Российской Федерации по техническому регулированию и метрологии от 06.12.2011 № 698-ст ГОСТ 51321.2-2011 (Устройства комплектные низковольтные распределения и управления. Часть 5).

На УВРУ также существует ГОСТ 32396-2013. Данный ГОСТ внесен Федеральным агентством по техническому регулированию и метрологии. Принят Межгосударственным советом по стандартизации, метрологии и сертификации (протокол от 14.11.2013 № 44).

ГОСТы не содержат понятия «Комплект Средств Автоматизации Технологических процессов» и не содержат термина или сокращения «КСАТО».

Сборки КСАТО (Номенклатурный каталог ОАО «АБС ЗЭиМ Автоматизация, лист 7) - Конструкция выдвижных блоков позволяет адаптировать схемы сборок КСАТО (РТЗО-88) и различных другие схемные нетиповые решения для изготовления данных блоков.

Задолго до того как ОАО «АБС ЗЭиМ Автоматизация» стало заниматься выпуском шкафной продукции, разработки этого оборудования вело ЗАО «ЧЭАЗ».

Таким образом, в основе сборки КСАТО лежит продукция ЗАО «ЧЭАЗ», на данный факт ОАО «АБС ЗЭиМ Автоматизация» указывает в своем каталоге.

Пульты управления УВРУ-П-31 серии КСАТО производятся в соответствии с ГОСТом 32296-2013.

Распределительные устройства низкого напряжения УВРУ РУНН (РУСН-0,4). Если обратиться к номенклатурному каталогу ЗАО «ЧЭАЗ», то там можно найти низковольтные комплектные устройства Комплектные трансформаторные подстанции собственных нужд серии РУСН-0,4, то есть УВРУ РУНН также является разработанной ЗАО «ЧЭАЗ» трансформаторной подстанцией РУСН-0,4.

О данном факте ОАО «АБС ЗЭиМ Автоматизация» также указывает в своем каталоге.

Другого оборудования, в привязке к которому ООО «ПКЦ «Прогресс Автоматика» указывало бы товарный знак «КСАТО», не имеется.

Также, представитель ООО «ПКЦ «Прогресс-Автоматика» пояснил,

что для целей применения положений [ст. 1486](#) ГК РФ учитывается не любое использование товарного знака правообладателем, а лишь совершение действий, предусмотренных [пунктом 2 статьи 1484](#) ГК РФ, непосредственно связанных с введением товара в гражданский оборот. Договор поставки и накладные подтверждают лишь производство товара третьим лицом и его передачу правообладателю, но не подтверждают использование товарного знака его правообладателем для целей [статьи 1486](#) ГК РФ. Изготовление товара с нанесением на него товарного знака является использованием товарного знака в смысле положений [статьи 1484](#) ГК РФ. Вместе с тем не любое использование товарного знака учитывается в целях применения положений [статьи 1486](#) ГК РФ, а лишь совершение действий, предусмотренных [пунктом 2 статьи 1484](#) ГК РФ, непосредственно связанных с введением товара в гражданский оборот. Ни на одном изделии ООО «ПКЦ «Прогресс-Автоматика» товарный знак КСАТО не использовался.

На заседании комиссии представитель ООО «ПКЦ «Прогресс-Автоматика», пояснил, что «новый» Каталог низковольтных комплектных устройств ООО «ПКЦ «Прогресс-Автоматика» находится на стадии разработки. В нем отсутствует в каком-либо роде упоминание КСАТО. С официального сайта, также, удалено приложение к сертификату соответствия № ТС RU C-RU.AL16.B.02727, в котором упоминалась КСАТО. В адрес предприятий, вместе с поставляемой продукцией, направляется копия сертификата без КСАТО.

Рассмотрев представленные документы, заслушав пояснения представителей лиц, участвующих в рассмотрении дела Комиссия Чувашского УФАС России, приходит к следующему.

В целях определения хозяйствующих субъектов-конкурентов на товарном рынке продукции с обозначением КСАТО Управлением направлены соответствующие запросы. Согласно информации, представленной вышеуказанными хозяйствующими субъектами, деятельность по производству и реализации продукции с обозначением КСАТО ими не осуществлялась, обозначение КСАТО для них не является общепринятым, сведения об иных производителях продукции КСАТО им не известна, сведения об иных хозяйствующих субъектах-конкурентах на рынке реализации продукции с обозначением КСАТО им также не известны.

Чувашским УФАС России при рассмотрении настоящего дела проведен аналитический обзор (отчет) по состоянию конкурентной среды на товарном рынке, в соответствии с которым продуктовые границы рынка определены как производство и реализация низковольтных комплектных устройств, а именно РТЗО-88, шкафы, блоки. Географическими границами товарного рынка производства и реализации низковольтных комплектных устройств определена территория Российской Федерации. Из проведенного анализа товарного рынка сделан вывод о том, что ОАО «АБС ЗЭиМ Автоматизация» и ООО «ПКЦ «Прогресс-Автоматика» осуществляют деятельность в одном сегменте товарного рынка и являются конкурентами.

Чувашским УФАС России в рамках рассмотрения дела направлен запрос Федеральной службе по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам по свидетельству на товарный знак № 380710 КСАТО. Согласно информации полученной Роспатент, касающееся государственной регистрации товарного знака по свидетельству № 380710 указано, что государственная регистрация товарного знака № 380710 осуществлена на основании решения о государственной регистрации товарного знака, которое принято по результатам проведения экспертизы заявки.

В соответствии с частью 3 статьи 39 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» и пунктом 1.3 Правил передачи антимонопольным органом заявлений, материалов, дел о нарушении антимонопольного законодательства на рассмотрение в другой антимонопольный орган, утвержденных приказом ФАС России от 01.08.2007 № 244, в связи с тем, что в деле присутствуют документы и сведения, указывающие на то, что нарушение антимонопольного законодательства совершено на территории двух и более субъектов Российской Федерации, ФАС России наделило Чувашское УФАС России полномочиями по рассмотрению указанного дела по существу.

В соответствии с пунктом 7 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ "О защите конкуренции" (далее – Закон о защите конкуренции), конкуренция – это 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.

Недобросовестной конкуренцией признаются 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 (п.9 ст.4 Закона о защите конкуренции).

Пункт 2 статьи 34 Конституции Российской Федерации устанавливает запрет на осуществление экономической деятельности, направленной на монополизацию и недобросовестную конкуренцию.

Под направленностью действий хозяйствующего субъекта на получение преимуществ в предпринимательской деятельности понимается их объективная способность предоставить хозяйствующему субъекту такие преимущества. При этом сами преимущества означают такое превосходство над конкурентами, которое обеспечивает возможность увеличить размер получаемой прибыли по отношению к уровню прибыли при воздержании от указанных действий. То есть, действия хозяйствующих субъектов могут считаться направленными на получение преимуществ, если они позволяют хозяйствующим субъектам увеличить получаемую прибыль либо предотвратить ее неизбежное снижение.

Указанные нормы корреспондируют положениям пунктов 2, 3 статьи 10bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1983, актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах.

Исходя из нормы пункта 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции для признания действий какого-либо субъекта недобросовестной конкуренцией необходимо одновременное выполнение следующих условий:

1) наличие конкурентных отношений между субъектами, что предполагает осуществление ими фактической деятельности на одном товарном рынке и в пределах определенных географических границ (на определенной территории), наличие соперничества, состязательности между ними на данном рынке;

2) при наличии конкурентных отношений совершение одним из

хозяйствующих субъектов каких-либо действий, которые:

- противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости;

- направлены на приобретение преимуществ перед конкурентом;

- в результате действий конкурентам могут быть причинены убытки или нанесен ущерб их деловой репутации (достаточно и потенциальной угрозы причинения убытков или нанесения ущерба деловой репутации для квалификации правонарушения как недобросовестная конкуренция).

Согласно части 1 статьи 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.

Данная форма недобросовестной конкуренции связана не с информацией о лице – хозяйствующем субъекте либо его товаре (услуге), а непосредственно с товаром – его внешним видом, дизайном упаковки и т.п.

В [пункте 2 статьи 1](#) Конвенции по охране промышленной собственности, заключенной в Париже 20 марта 1883 года, ратифицированной СССР 19 сентября 1968 года, закреплено, что объектами охраны промышленной собственности являются патенты на изобретения, полезные модели, промышленные образцы, товарные знаки, знаки обслуживания, фирменные наименования и указания

происхождения или наименования места происхождения, а также пресечение недобросовестной конкуренции.

Запрету подлежат все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента ([ПОДПУНКТ 1 пункта 1 статьи 10.bis](#) названной Конвенции).

Согласно [подпункту \(2\) пункта 1 статьи 10.bis](#) Конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883 актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах.

В частности, подлежат запрету:

1) все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента;

2) ложные утверждения при осуществлении коммерческой деятельности, способные дискредитировать предприятие, продукты или промышленную или торговую деятельность конкурента;

3) указания или утверждения, использование которых при осуществлении коммерческой деятельности может ввести общественность в заблуждение относительно характера, способа изготовления, свойств, пригодности к применению или количества товаров ([подпункт \(3\) пункта 1 статьи 10.bis](#) Конвенции).

Таким образом, незаконное применение товарного знака, должно представлять собой воспроизведение, имитацию или перевод другого знака, способные вызвать смешение со знаком, пользующегося преимуществами настоящей [Конвенции](#), и используется для идентичных или подобных продуктов.

Объективную сторону недобросовестной конкуренции образуют только действия хозяйствующего субъекта (группы лиц), то есть его активное поведение на рынке.

Такое поведение лица подлежит квалификации в качестве акта недобросовестной конкуренции при условии доказанности совершения им деяний, направленных на получение преимуществ в предпринимательской деятельности; противоречащих законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и

справедливости; причинивших или могущих причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам.

Только при установлении и подтверждении всех названных фактов в их совокупности и взаимосвязи можно сделать вывод о правомерности применения к лицу мер антимонопольной ответственности.

Поскольку подобных доказательств ОАО «АБС ЗЭиМ Автоматизация» не приведено, защита прав заявителя посредством применения антимонопольного законодательства путем признания действий ООО «ПКЦ «Прогресс-Автоматика» по использованию товарного знака № 380710 недобросовестной конкуренцией бездоказательна.

Согласно пункту 14 части 1 статьи 1225 ГК РФ результатами интеллектуальной деятельности и приравненными к ним средствами индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, которым предоставляется правовая охрана (интеллектуальной собственностью), являются товарные знаки и знаки обслуживания.

В соответствии с частью 1 статьи 1477 ГК РФ товарный знак – обозначение, служащее для индивидуализации товаров юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, исключительное право, на которое удостоверяется свидетельством на товарный знак.

В силу части 1 статьи 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 возникнет вероятность смешения (ч. 3 ст. 1484 ГК РФ).

Согласно подпункту 1 пункта 2 статьи 1484 ГК РФ исключительное право на товарный знак может быть осуществлено для

индивидуализации товаров, работ или услуг, в отношении которых товарный знак зарегистрирован, в частности путем размещения товарного знака на товарах, в том числе на этикетках, упаковках товаров, которые производятся, предлагаются к продаже, продаются, демонстрируются на выставках и ярмарках или иным образом вводятся в гражданский оборот на территории Российской Федерации, либо хранятся или перевозятся с этой целью, либо ввозятся на территорию Российской Федерации.

Согласно пункту 1 статьи 1484 ГК РФ лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака в соответствии со статьей 1229 ГК РФ любым не противоречащим закону способом (исключительное право на товарный знак).

В силу пункта 2 статьи 1486 ГК РФ использованием товарного знака признается его использование правообладателем или лицом, которому такое право предоставлено на основании лицензионного договора в соответствии со статьей 1489 ГК РФ, либо другим лицом, осуществляющим использование товарного знака под контролем правообладателя.

Вместе с тем не любое использование товарного знака учитывается в целях применения положений статьи 1486 ГК РФ, а лишь совершение действий, предусмотренных пунктом 2 статьи 1484 ГК РФ, непосредственно связанных с ведением товара в гражданский оборот.

Изготовление товара с нанесением на него товарного знака является использованием товарного знака в смысле положений статьи 1484 ГК РФ.

Заявителем не представлены доказательства производства товаров ООО «ПКЦ «Прогресс-Автоматика», маркированных товарным знаком «КСАТО», и доказательства введения товаров в гражданский оборот, доведение их до потребителя.

Товары с обозначением «типа КСАТО» ООО «ПКЦ «Прогресс-Автоматика» не реализуются. НКУ производства ООО «ПКЦ «Прогресс-Автоматика» реализуются под обозначением в соответствии с технической документацией закупки и своим товарным знаком «ЧПП». В договорах и документах на реализацию, прописывается наименование продукции, в соответствии с технической документацией закупки или проектной документацией

заказчика.

Информация для потребителя, нанесенная в виде маркировки на товаре, однозначно понимаема, не вводит в заблуждение потребителя относительно его производителя, дает возможность потребителю не принять один продукт за другой.

Из материалов дела не следует однозначного вывода о возможности смешения потребителем продуктов.

Заявителем, также не представлены доказательства получения ООО «ПКЦ «Прогресс-Автоматика» каких-либо преимуществ в осуществлении предпринимательской деятельности в результате использования обозначения «типа КСАТО», а также причинение убытков или нанесенного ущерба деловой репутации ОАО «АБС ЗЭИМ Автоматизация».

Комиссия приходит к выводу, что само по себе незаконное использование результатов интеллектуальной деятельности не является нарушением антимонопольного законодательства, недобросовестной конкуренцией. В материалах дела отсутствуют сведения о том, какие преимущества в связи с использованием результатов интеллектуальной деятельности приобрело ООО «ПКЦ «Прогресс-Автоматика» в сравнении с иными лицами, осуществляющими аналогичный вид предпринимательской деятельности.

В ответе ОАО «АБС ЗЭИМ Автоматизация» от 20.10.2016 N 6503 (вх. № 04-05/6662 от 21.10.2017) на предоставление письменных доказательств, подтверждающих причинение убытков обществу, в результате действий ООО «ПКЦ «Прогресс-Автоматика» по созданию недобросовестной конкуренции сообщило, что размер упущенной выгоды в настоящее время доказать не представляется возможным, ввиду отсутствия у ОАО «АБС ЗЭИМ Автоматизация» информации об объемах и цене реализации ООО «ПКЦ «Прогресс-Автоматика» продукции, обозначенной в его каталоге как продукция «типа КСАТО» и/или «серия КСАТО».

В настоящее время, ООО «ПКЦ «Прогресс-Автоматика», удалено, с официального сайта, приложение к сертификату соответствия № ТС RU C-RU.AL16.B.02727. В адрес предприятий, вместе с поставляемой продукцией, направляется копия сертификата без обозначения «типа КСАТО». Также, удален Каталог низковольтных комплектных устройств. Новый Каталог ООО «ПКЦ «Прогресс-Автоматика», без

обозначений «типа КСАТО», находится на стадии разработки.

Исследовав и оценив доказательства по делу, Чувашское УФАС России приходит к выводу о том, что, так как использование принадлежащего ОАО «АБС ЗЭИМ Автоматизация» товарного знака «КСАТО», осуществлялось ООО «ПКЦ «Прогресс-Автоматика» в Каталоге продукции данного хозяйствующего субъекта на сайте <http://pautomatics.ru> и в сертификате соответствия № ТС RU C-RU.AL16.B.02727 таможенного союза на его же продукцию, возникновение смешения маловероятно. В сертификате соответствия обязательно указывается производитель, заявитель (заявитель - организация, на которую выдается сертификат) и производитель.

При этом доказательств перераспределения потребительского спроса на товарном рынке, после размещения Каталога продукции и сертификата соответствия в сети Интернет, на сайте <http://pautomatics.ru>, в пользу ООО «ПКЦ «Прогресс-Автоматика», заявителем не представлено.

Кроме того, Комиссия считает сомнительной возможность получения ООО «ПКЦ «Прогресс-Автоматика» каких-либо преимуществ в осуществлении предпринимательской деятельности, в результате использования товарного знака вышеуказанным способом.

Таким образом, Чувашское УФАС России приходит к выводу об отсутствии в действиях ООО «ПКЦ «Прогресс-Автоматика» нарушения части 1 статьи 14.6. Закона о защите конкуренции.

Руководствуясь пунктом 1 части 1 статьи 48 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Производство по делу №10/04-АМЗ-2016 прекратить в связи с отсутствием в действиях ООО «ПКЦ «Прогресс-Автоматика» нарушения антимонопольного законодательства.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>

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