

Определение о назначении дела №016/01/14.6-429/2023 о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства <...> на основании Приказа Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан 25.04.2023 года №01/96-к о возбуждении дела №016/01/14.6-429/2023 и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства по признакам нарушения ООО «АКВАХИМ» (420006, Республика Татарстан, г. Казань, ул. Рахимова, д.59ж, оф.1, ОГРН: 1141690009262, Дата присвоения ОГРН: 11.02.2014, ИНН: 1658153270, КПП: 165801001) пункта 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в использовании обозначения, тождественного товарному знаку, фирменному наименованию, коммерческому обозначению, наименованию места происхождения товара хозяйствующего субъекта-конкурента сходного с ними до степени смешения, в отсутствие права на использование зарегистрированного товарного знака

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан (далее – Управление, Татарстанское УФАС России) на рассмотрение поступило обращение ООО «НПФ «Траверс» и АО «ЭКОС-1» (вх. №14856/ж от 01.12.2022) по факту использования товарного знака «АМИНАТ» в своей коммерческой деятельности.

В ходе рассмотрения обращения установлено, что ООО «НПФ «Траверс» осуществляет свою деятельность на российском рынке как компания-производитель химической продукции с 1992 года, основной вид деятельности:

- «72.19 Научные исследования и разработки в области естественных и технических наук прочие»;

Среди дополнительных:

- «20.13 Производство прочих основных неорганических химических веществ»,

- «20.14 Производство прочих основных органических химических веществ»,

- «20.14.7 Производство прочих химических органических основных веществ»,

- «20.41.2 Производство органических поверхностно-активных веществ, кроме мыла»,

- «20.41.3 Производство мыла и моющих средств, чистящих и полирующих средств»,

- «46.75.2 Торговля оптовая промышленными химикатами».

На сегодняшний день производство продукции по заказу ООО «НПФ «Траверс» осуществляет АО «ЭКОС-1», являющееся одним из ведущих российских производителей химических реактивов и особо чистых химических веществ, имеет сертификат соответствия требованиям межгосударственного стандарта ГОСТ Р ISO 9001-2015.

АО «ЭКОС-1» осуществляет свою деятельность на российском рынке по производству химической продукции с 1996 года, основной вид деятельности - «20.14.7 Производство прочих химических органических основных веществ».

Среди дополнительных:

- «20.13 Производство прочих основных неорганических химических веществ»,

- «46.75.2 Торговля оптовая промышленными химикатами».

Реализация продукции производится через дочернее общество ООО «НПФ «Траверс» и АО «ЭКОС-1» - общество с ограниченной ответственностью «Объединенная торговая компания» (ООО «ОТК», ИНН 7718609602).

С учетом изложенного ООО «НПФ «Траверс», АО «ЭКОС-1» и ООО «АКВАХИМ» осуществляют деятельность на одном рынке по производству прочих основных органических и неорганических химических веществ и оптовой торговле химическими продуктами/промышленными химикатами и являются хозяйствующими субъектами-конкурентами на территории Российской Федерации.

ООО «НПФ «Траверс» является добросовестным обладателем исключительного права на ряд товарных знаков, в том числе на товарный знак АМИНАТ, согласно свидетельству на товарный знак (знак обслуживания) №

200423, выданному Российским агентством по патентам и товарным знакам для обозначения всех товаров и услуг в соответствии с классами МКТУ и перечнем товаров и/или услуг согласно зарегистрированному перечню товарного знака (далее - товары и услуги):

- 01 антинакипины; химические вещества для очистки (осветления) воды; жидкости для удаления сульфатов из электрических аккумуляторов (десульфатирования); препараты для удаления накипи (за исключением используемых для бытовых целей); химические вещества для бытовых целей;
- 42 химия (услуги специалистов-химиков).

Разработчиком ТУ, а также единственным изготовителем (производителем) реагентов для промышленной водоподготовки с товарным знаком АМИНАТ является акционерное общество «ЭКОС-1» (в период до 09.09.2015 - ЗАО «ЭКОС-1»). Место производства: 142450, Московская обл., Ногинский р-н, г. Старая Купавна, ул. Дорожная, д. 7.

В ходе рассмотрения обращения установлено, что в сентябре 2022 года Заявителями были выявлены признаки нарушения антимонопольного законодательства, содержащиеся в действиях ООО «АКВАХИМ» и выразившиеся во введении в товарооборот продукции с обозначением, тождественным товарному знаку АМИНАТ без согласия правообладателей, при следующих фактических обстоятельствах.

Согласно выписке из ЕГРЮЛ ООО «АКВАХИМ» создано 11.02.2014, основным видом деятельности является - «46.75 Торговля оптовая химическими продуктами». Среди дополнительных:

- «20.13 Производство прочих основных неорганических химических веществ»,
- «20.14 Производство прочих основных органических химических веществ»,
- «20.14.7 Производство прочих химических органических основных веществ»,
- «20.41 Производство мыла и моющих, чистящих и полирующих средств»,
- «20.41.2 Производство органических поверхностно-активных веществ, кроме мыла»,
- «20.41.3 Производство мыла и моющих средств, чистящих и полирующих средств» и др.

ООО «АКВАХИМ» на протяжении ряда лет является покупателем поставляемых реагентов АМИНАТ у ООО «ОТК». По состоянию на 01.11.2022 выручка ООО «ОТК» в 2022 г. от реализации реагентов в адрес ООО «АКВАХИМ» составила 8 331 181 (Восемь миллионов триста тридцать одна тысяча сто восемьдесят один руб. (с учетом НДС 20%).

Антимонопольным органом в ходе рассмотрения установлено два факта.

1. ООО «АКВАХИМ» осуществляет введение в гражданский оборот - предлагает к продаже и реализует потребителям химическую продукцию, в том числе реагенты с товарным знаком АМИНАТ, в упаковке с этикеткой использует товарный знак АМИНАТ принадлежащий Заявителю.

Предложение к продаже выражается, в том числе, в форме размещения информации на сайте в сети Интернет по адресу: himrus.ru (изображение 1).

Изображение 1

<...>

На страницах указанного сайта размещены фото продуктов в таре с нанесенными на тару этикетками с указанием наименования «АМИНАТ», что подтверждается протоколом осмотра сайта (изображение 2).

Изображение 2

<...>

2. ООО «АКВАХИМ», осуществляет незаконное использование обозначения, тождественного товарному знаку АМИНАТ, в доменном имени «аминаты. com».

На сайте [http:// аминаты.com](http://аминаты.com) домен которого администрируется неустановленным лицом, выявлено размещение информации о предложении к продаже реагентов для водоподготовки, в том числе АМИНАТ, напрямую от производителя, содержащего прайс на продукцию под маркой АМИНАТ, с указанием обозначения Aqua Chem, контактные данные ООО «АКВАХИМ» и его представительств (изображения 3, 4, 5).

Изображение 3

<...>

Изображение 4

<...>

Изображение 5

<...>

Использование чужого товарного знака в доменном имени вводит потребителя в заблуждение через ассоциацию с производителем товара, в действительности таковым не являющимся, вводящим в гражданский оборот продукцию со сходным обозначением, через возникновение (и сохранение) у потребителей стойкой ассоциативной связи между самой продукцией под товарным знаком АМИНАТ и ООО «АКВАХИМ».

При этом недобросовестное лицо приобретает необоснованные преимущества за счет известности обозначения, к которому привлечено внимание потребителя, но правообладателем которого является иное лицо. Это обозначение становится ориентиром при поиске той или иной информации (в том числе о товарах, работах, услугах), идентификатором созданного правообладателем образа.

Согласие правообладателя на использование товарного знака в доменном имени заявителя компании ООО «АКВАХИМ», ни иным лицам также не предоставляли.

В сентябре 2022 года ООО «АКВАХИМ» на основании УПД от 14.09.2022 № 4042 реализовало в адрес Общества с ограниченной ответственностью «ЮниТэк» (ООО «ЮниТэк», ИНН 7743180540, адрес (место нахождения): 117292, г. Москва, ул. Шверника, д. 4, стр. 2, помещ. 1) товар - Аминат К в количестве <...> кг по цене <...> руб. за кг без учета НДС и Аминат КО-2 в количестве <...> кг по цене <...> руб. за кг без учета НДС на общую сумму <...> (<...>) руб. с учетом НДС в размере <...> руб.

Партия товара поставлена автомобильным транспортом посредством транспортной компании ООО «Деловые линии» и сопровождалась паспортами качества: 547 на Аминат К ТУ 2439-136-17965829-2012, номер партии 83, дата изготовления 08.2022 г. и 527/2 на Аминат КО-2 ТУ 2149-098-17965829-2013, номер партии 39, дата изготовления 07.2022 г., с указанием контактных данных не производителя АО «ЭКОС-1», а ООО «АКВАХИМ»; наименования организации, адреса, номера телефона, адреса интернет-сайта, и нанесенным обозначением Aqua Chem.

Единственным на сегодняшний день изготовителем реагентов для промышленной водоподготовки с товарным знаком АМИНАТ является АО «ЭКОС-1» на основании лицензионного договора от 03.06.2019 №1, заключенного с правообладателем и зарегистрированного в Федеральной службе по интеллектуальной собственности в установленном порядке (дата регистрации 19.11.2019, номер государственной регистрации РДО316509).

Согласие правообладателя на использование указанного товарного знака ООО «НПФ «Траверс» компании ООО «АКВАХИМ» не предоставляло. Отсутствие запрета не считается согласием (разрешением).

Следовательно, товарный знак АМИНАТ на этикетке товара и в доменном имени, размещен незаконно.

Указанные действия ООО «АКВАХИМ» могут нанести вред деловой репутации заявителей, а также способны причинить убытки хозяйствующим субъектам-конкурентам.

Согласие правообладателя на использование указанного товарного знака заявителя компании ООО «АКВАХИМ» не предоставляли.

В результате недобросовестных действий ООО «АКВАХИМ» получило возможность пользоваться положительной деловой репутацией заявителей, сформированной за время длительной работы на рынке, в целях привлечения спроса к своим товарам, а также перераспределения покупателей. Целью использования товарного знака АМИНАТ являлось создание смешения и, как следствие, получение необоснованных конкурентных преимуществ, вызванных созданием впечатления об ООО «АКВАХИМ» как производителе реагентов АМИНАТ.

Согласно пункту 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 (статья 1481 Гражданского кодекса Российской Федерации).

Статьей 1484 Гражданского кодекса Российской Федерации установлено, что лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака в соответствии со статьей 1229 Гражданского кодекса Российской Федерации любым, не противоречащим закону способом (исключительное право на товарный знак), в частности, путем размещения товарного знака:

1. 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;
2. при выполнении работ, оказании услуг;
3. на документации, связанной с введением товаров в гражданский оборот;
4. в предложениях о продаже товаров, о выполнении работ, об оказании услуг, а также в объявлениях, на вывесках и в рекламе;
5. в сети «Интернет», в том числе в доменном имени и при других способах адресации.

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 (часть 3 статьи 1484 Гражданского кодекса Российской Федерации).

Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на товарный знак. Правообладатель может по своему усмотрению разрешать или запрещать другим лицам использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации. Отсутствие запрета не считается согласием (разрешением).

Согласно подпунктам 1, 2 статьи 1515 Гражданского кодекса Российской Федерации товары, этикетки, упаковки товаров, на которых незаконно размещены товарный знак или сходное с ним до степени смешения обозначение, являются контрафактными.

В соответствии со статьей 10.bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883 под актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным в промышленных и торговых делах. В частности, подлежат запрету действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента.

В соответствии с пунктом 9 статьи 4 Федерального закона от 26.07.2006 N 135-ФЗ «О защите конкуренции» недобросовестная конкуренция - любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добросовестности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

В действиях ООО «АКВАХИМ», присутствуют все признаки недобросовестной конкуренции, указанные выше:

1. направленность на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности ООО «АКВАХИМ» выразилась в использовании средства индивидуализации - товарного знака АМИНАТ;
2. противоречие действующему законодательству выразилось в незаконном использовании исключительного права на средство индивидуализации ООО «НПФ «Траверс»;
3. способность причинения убытков конкуренту выразилась в смешении оригинальных товаров с товарным знаком АМИНАТ с продукцией ООО «АКВАХИМ», перераспределении потребительского спроса в результате ошибочного приобретения покупателем товара конкурента-нарушителя, который имел намерение воспользоваться репутацией ООО «НПФ «Траверс» и АО «ЭКОС-1», узнаваемостью используемого обозначения и завоевать рынок сбыта товара под товарным знаком АМИНАТ.

В соответствии с требованиями части 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «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.

Данные обстоятельства указывают на признаки нарушения ООО «АКВАХИМ» антимонопольного законодательства.

На основании изложенного, с действия ООО «АКВАХИМ» выразившегося в использовании обозначения, тождественного товарному знаку АМИНАТ, в доменном имени «аминаты. com» и на этикетке товара, содержат признаки нарушения пункта 1 статьи 14.6 Закона «О защите конкуренции».

На основании части 1, 2 статьи 39 Закона «О защите конкуренции»,

ОПРЕДЕЛИЛА:

1. Назначить дело №016/01/14.6-429/2023 к рассмотрению **на 31 мая 2023 года на 14 часов 00 минут** по адресу: г. Казань, ул. Московская, д. 55 (2 этаж), зал заседаний.

2. Привлечь к участию в рассмотрении дела №016/01/14.6-429/2023 в качестве ответчика ООО «АКВАХИМ» (ОГРН 1141690009262 ИНН 1658153270).

3. ООО «АКВАХИМ» **в течение семи дней со дня получения настоящего запроса** представить в Татарстанское УФАС России надлежащим образом заверенные копии следующих документов и материалов (с дублированием на электронную почту to16-<...>@fas.gov.ru, to16@fas.gov.ru) согласно следующему перечню:

1. виды деятельности, осуществляемые ООО «АКВАХИМ» за 2020-2023 гг. с указанием общероссийского классификатора видов экономической деятельности, продукции, работ, услуг, с разбивкой по каждому году;
2. письменные сведения о географических границах (страна, область, город), в пределах которых ООО «АКВАХИМ» осуществляет виды деятельности, указанные в пункте 1 настоящего запроса;
3. письменную позицию по вопросу того, считает ли ООО «АКВАХИМ» своим конкурентом ООО «НПФ «Траверс» и АО «ЭКОС-1». В случае отрицательного ответа указать почему;
4. информацию о том, по какой причине в качестве доменного имени было взято словосочетание «аминаты. com»;
5. информацию о том, по какой причине переклеивалась наклейка с товарным знаком «АМИНАТ», а в качестве производителя указан ООО «АКВАХИМ»;
6. информацию о том, с какого года ООО «АКВАХИМ» использует товарный знак «АМИНАТ» при осуществлении предпринимательской деятельности, с приложением подтверждающих документов);
7. информацию об объеме реализации ООО «АКВАХИМ» услуг с обозначением «АМИНАТ» за период 2020, 2021, 2022, 2023 гг. в натуральном и стоимостном выражении с разбивкой за каждый год;
8. информацию о сумме выручки от реализации услуг с обозначением «АМИНАТ» за 2020-2023 гг. с приложением подтверждающих документов;
9. отчет о прибылях и убытках общества за 2020-2023 гг., бухгалтерский баланс и иные документы, отражающие полученные доходы Общества от деятельности;
10. информацию о договорных или иных отношениях с ООО «НПФ «Траверс» и АО «ЭКОС-1», с пояснением организационной взаимосвязи;
11. письменные объяснения и позиция ООО «АКВАХИМ» по доводам, изложенным в определении о назначении.

4. В качестве Заявителей привлечь ООО «НПФ «Траверс» (ИНН 7727044035, ОГРН 1027739083790, юридический адрес: 107023, г. Москва, ул. Электrozаводская, д.24, стр.3), АО «ЭКОС-1» (ИНН 7729328949, ОГРН 1027739085252, юридический адрес: 107023, г. Москва, ул. Электrozаводская, д.24, стр.3).

5. ООО «НПФ «Траверс» и АО «ЭКОС-1» в течение пяти дней со дня получения настоящего запроса представить в Татарстанское УФАС России надлежащим образом заверенные копии следующих документов и материалов (с дублированием на электронную почту to16-...>@fas.gov.ru, _to16@fas.gov.ru) согласно следующему перечню:

1) информацию за 2020-2023 годы (отдельно за каждый год) обо всех видах деятельности, фактически осуществляемых Обществами, с указанием объемов реализованной продукции (выполненных работ, оказанных услуг) по каждому виду деятельности (в натуральном и стоимостном отношении);

2) письменные сведения о географических границах (страна, область, город), в пределах которых ООО «НПФ «Траверс» и АО «ЭКОС-1» осуществляет виды деятельности, указанные в пункте 1 настоящего запроса;

3) информацию о том, с какого года ООО «НПФ «Траверс» и АО «ЭКОС-1» использует товарный знак «АМИНАТ» при осуществлении предпринимательской деятельности, с приложением подтверждающих документов);

4) информацию об объеме реализации ООО «НПФ «Траверс» и АО «ЭКОС-1» услуг с обозначением «АМИНАТ» за период 2020, 2021, 2022, 2023 гг. в натуральном и стоимостном выражении с разбивкой за каждый год;

5) информацию о сумме выручки от реализации услуг с обозначением «АМИНАТ» за 2020-2023 гг. с приложением подтверждающих документов;

6) отчет о прибылях и убытках общества за 2020-2023 гг., бухгалтерский баланс и иные документы, отражающие полученные доходы Общества от деятельности;

7) информацию о контрагентах, которым предоставлено разрешение на право пользования товарным знаком «АМИНАТ»;

8) информация о хозяйствующих субъектах-конкурентах, с указанием наименования, ИНН организации;

9) информацию о нарушении Ваших прав, был ли нанесен ущерб или совершены убытки Вашей организации (при нарушении представить подтверждающие документы).

10) письменные объяснения и позиция ООО «НПФ «Траверс» и АО «ЭКОС-1» по доводам, изложенным в определении о назначении.

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

Непредставление в установленный срок сведений по требованию антимонопольного органа, либо представление заведомо недостоверных сведений (информации) влечёт административную ответственность, предусмотренную частью 6 статьи 19.8 Кодекса российской Федерации об административных правонарушениях.

ВНИМАНИЕ: В целях предотвращения угрозы распространения вируса COVID-19 (коронавирус) есть возможность участия в рассмотрении дела № 016/01/14.6-429/2023 посредством удаленного доступа через программу «TrueConf Server». Вход в конференцию по ссылке: <...>.

Подключение к конференции возможно в том числе со смартфона или планшета под управлением операционной системы Android или iOS.

<...>