

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 054/01/14.6-1126/2019

Резолютивная часть решения оглашена «16» сентября 2019 г.

Решение изготовлено в полном объеме «30» сентября 2019 г.
Новосибирск

г.

Комиссия Новосибирского УФАС России по рассмотрению дел по признакам нарушения законодательства о рекламе в составе:

председатель Комиссии: И.В. Волохина - заместитель руководителя управления – начальник отдела рекламы;

члены комиссии: Ю.В. Виногорова – главный специалист-эксперт отдела рекламы;

В.Ю. Строгин – главный специалист-эксперт отдела рекламы;

рассмотрев дело № 054/01/14.6-1126/2019, по признакам нарушения ООО ТД «ТЕНРОСИБ» (зарегистрировано 02.07.2012г. ИНН 5406715640) п.1 ст. 14.6 Федерального закона 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в использовании в предпринимательской деятельности обозначения «ТЕНРОСИБ», сходного до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 680232, принадлежащим заявителю - ООО «ТЕНРОСИБ-ЦТО»,

в присутствии:

...

УСТАНОВИЛА:

В адрес Новосибирского УФАС России поступило обращение ООО «Тенросиб-Центр Технического обслуживания» по факту нарушения антимонопольного законодательства ООО Торговый Дом «ТЕНРОСИБ», в части недобросовестной конкуренции.

Заявителю принадлежит исключительное право на товарный знак «ТЕНРОСИБ», что подтверждается Свидетельством на товарный знак (знак обслуживания) №680232, выданным Федеральной службой по интеллектуальной собственности от 06.11.2018г.

Товарный знак зарегистрирован и обладает правовой охраной в отношении товаров 09 класса и услуг 35 класса Международной классификации товаров и услуг (далее - МКТУ), согласно выписке, содержащейся в Приложении, в том числе, для промышленного весового оборудования и услуг, связанных с розничной, оптовой продажей товаров.

Заявитель использует товарный знак в предпринимательской деятельности для маркировки реализуемой им продукции.

Заявителю стало известно, что ООО ТОРГОВЫЙ ДОМ «ТЕНРОСИБ» (ИНН: 5406715640, ОГРН: 1125476101772) неправомерно использует для реализации весового оборудования обозначение «ТЕНРОСИБ», что подтверждается, в том числе, информацией в информационно-телекоммуникационной сети Интернет на сайте <http://tenrosib.com/>.

ООО ТОРГОВЫЙ ДОМ «ТЕНРОСИБ» также использует обозначение «ТЕНРОСИБ» на вывесках и наружной рекламе. По адресу город Новокузнецк, пр. Курако, 22, размещена вывеска «ТОРГОВЫЙ ДОМ ТЕНРОСИБ». По адресу город Новокузнецк, улица Лизы Чайкиной, 1/3, размещена реклама ООО ТОРГОВЫЙ ДОМ «ТЕНРОСИБ», на которой также есть информация о сайте в сети Интернет <http://tenrosib.com/> и приведет контактный телефон 74-64-02, который указан как контактный на сайте <http://tenrosib.com/>.

Правообладателем товарного знака право на введение в гражданский оборот продукции и оказание услуг с использованием товарного знака «ТЕНРОСИБ» на территории Российской Федерации ООО ТОРГОВЫЙ ДОМ «ТЕНРОСИБ» не предоставлялось.

Зарегистрированный товарный знак № 680232 представляет собой семантически нейтральный в отношении товаров и услуг словесный элемент «ТЕНРОСИБ», выполненный простым шрифтом заглавными буквами русского алфавита.

Используемое ООО ТОРГОВЫЙ ДОМ «ТЕНРОСИБ» обозначение, представляет собой выполненный заглавными буквами русского алфавита словесный элемент «ТЕНРОСИБ», буква «Н» которого выполнена в оригинальной графической манере.

Обозначение считается сходным до степени смешения с другим обозначением, если оно ассоциируется с ним в целом, несмотря на их отдельные отличия. Сравнимые обозначения характеризуются фонетическим, графическим и смысловым сходством, и являются сходными до степени смешения.

Согласно пункту 3 статьи 1484 ГК РФ никто не вправе без разрешения правообладателя использовать сходные с его товарным знаком обозначения в отношении товаров и услуг, для индивидуализации которых товарный знак зарегистрирован, или однородных товаров и услуг, если в результате такого использования возникает вероятность смешения.

Согласно статье 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции», не допускается недобросовестная конкуренция путем совершения хозяйствующим субъектом действий, 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 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».

Общество с ограниченной ответственностью «Тенросиб-Центр технического обслуживания» зарегистрировано и осуществляет свою деятельность на территории Кемеровской области (ИНН 4217071090, дата регистрации 08.02.2005г.; юридический адрес: г. Новокузнецк, ул. Чайкиной, 1/3). Основным видом деятельности заявителя - реализация весового оборудования.

Общество с ограниченной ответственностью Торговый Дом «Тенросиб» зарегистрировано на территории г. Новосибирска 02.07.2012г. ИНН 5406715640. Из содержания информации размещенной на сайте <http://tenrosib.com/> следует, что Общество осуществляет предпринимательскую деятельность по разработке, изготовлению и поставке современных весов и весовых комплексов, систем контроля и учета продукции.

При этом, как следует из материалов представленных заявителем, а также информации размещенной в информационно-телекоммуникационной сети Интернет, Общество осуществляет предпринимательскую деятельность на территории нескольких субъектов РФ, в том числе и на территории Кемеровской области.

Таким образом, хозяйствующие субъекты ООО «Тенросиб-ЦТО» и ООО ТД «Тенросиб» являются хозяйствующими субъектами конкурентами на рынке реализации весового оборудования.

Заявитель в своей деятельности использует фирменное наименование, зарегистрированное ранее своего конкурента ООО ТД «Тенросиб».

Как следует, из п.6 ст. 1252 Гражданского Кодекса РФ, 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. Владелец такого исключительного права может в порядке, установленном настоящим Кодексом, требовать признания недействительным предоставления правовой охраны товарному знаку (знаку обслуживания) либо полного или частичного запрета на использование фирменного наименования или коммерческого обозначения.

При этом на сайте ООО ТД «Тенросиб» <http://tenrosib.com/> размещается изображение схожее до степени смешения с товарным знаком заявителя.

Заявитель является правообладателем товарного знака «ТЕНРОСИБ», что подтверждается Свидетельством на товарный знак (знак обслуживания) №680232 от 06.11.2018г.

Товарный знак зарегистрирован и обладает правовой охраной в отношении товаров 09 класса и услуг 35 класса Международной классификации товаров и услуг (далее - МКТУ), согласно выписке, содержащейся в Приложении, в том числе, для промышленного весового оборудования и услуг, связанных с розничной, оптовой продажей товаров.

Подпунктом 1 пункта 2 статьи 1484 Гражданского кодекса Российской Федерации определено, что исключительное право на товарный знак может быть осуществлено для индивидуализации товаров, работ или услуг, в отношении которых товарный знак зарегистрирован.

Согласно пункту 3 статьи 1484 Гражданского кодекса Российской Федерации 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.

Таким образом, отсутствие согласия на использование товарного знака заявителя нарушает права правообладателя на зарегистрированный товарный знак.

По мнению заявителя, действия ООО ТД «Тенросиб» по использованию комбинированного обозначения схожего с товарным знаком заявителя, а также использование схожего до степени смешения фирменного наименования направлены на получение преимуществ в предпринимательской деятельности, могут вызвать убытки в предпринимательской деятельности заявителя в результате перераспределения потребительского спроса, а также нарушают законодательство Российской Федерации.

Таким образом, в действиях Общества с ограниченной ответственностью Торговый Дом «Тенросиб» (зарегистрировано 02.07.2012г. ИНН 5406715640) усматриваются признаки нарушения антимонопольного законодательства, а именно п. 1 ст. 14.6 Закона «О защите конкуренции».

13.08.2019г. на рассмотрение дела Комиссией Новосибирского УФАС России представителем ООО «ТЕНРОСИБ-ЦТО» озвучена позиция, согласно которой Общество полностью поддерживает указанные в заявлении доводы, а также указано, что на сайте <http://tenrosib.com/> размещалась информация, содержащая негативную оценку Заявителя. Так, в разделе «контакты», указаны реквизиты компаний: ООО "ТЕНРОСИБ - ЦТО" ИНН 4217071090 г. Новокузнецк и ООО "ТЕНРОСИБ-ЦТО" ИНН 5403003028 г. Новосибирск, а также информации следующего содержания: *«Внимание! Другие контакты от нашего имени - используют мошенники. Юр. лица, использующие в своих названиях "...Тенросиб / ТЕНРОСИБ..." не представляют наши интересы и предлагают, ссылаясь на нас, продукцию, программное обеспечение, документацию, услуги - не законно. Проверьте -ИНН- предприятия и его -КОНТАКТЫ- * звоните НАМ».*

В силу статьи 14.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», не допускается недобросовестная конкуренция путем дискредитации, то есть распространения ложных, неточных или искаженных сведений, которые могут причинить убытки хозяйствующему субъекту и (или) нанести ущерб его деловой репутации, в том числе в отношении:

- качества и потребительских свойств товара, предлагаемого к продаже другим хозяйствующим субъектом-конкурентом, назначения такого товара, способов и условий его изготовления или применения, результатов, ожидаемых от использования такого товара, его пригодности для определенных целей;
- количества товара, предлагаемого к продаже другим хозяйствующим

субъектом-конкурентом, наличия такого товара на рынке, возможности его приобретения на определенных условиях, фактического размера спроса на такой товар;

- условий, на которых предлагается к продаже товар другим хозяйствующим субъектом-конкурентом, в частности цены товара.

По мнению ООО «ТЕНРОСИБ-ЦТО» указанная информация является актом недобросовестной конкуренции, а именно нарушением статьи 14.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», поскольку формирует негативное впечатление у потребителей о Заявителе.

В ответ на Определение о назначении дела о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению от 24.06.2019, ООО ТД «Тенросиб» представлены пояснения (вх. № 6584 от 09.07.2019), согласно которым требования заявителя о прекращении использования наименования «ТЕНРОСИБ» являются неправомерными, так как основаны на неверном толковании действующего законодательства РФ по интеллектуальной собственности.

Ю.Н. Богданов является правообладателем сайта «tenrosib.com», является учредителем и собственником (63% акций) юридического лица АО «ТЕНРОСИБ», зарегистрированного 08.05.1998 г., единственным учредителем юридического лица ООО ТД «ТЕНРОСИБ», зарегистрированного 02.07.2012 г.

Кроме того, как указывает ООО ТД «ТЕНРОСИБ», юридическое лицо ООО «ТЕНРОСИБ - ЦЕНТР ТЕХНИЧЕСКОГО ОБСЛУЖИВАНИЯ» изначально 08.02.2005 г., было зарегистрировано Ю.Н.Богдановым, единственным учредителем на тот момент. В дальнейшем, юридическое лицо было переоформлено на другого учредителя в 2007 г., без каких либо особых прав и приоритетов на название «ТЕНРОСИБ».

То есть, указанные выше юр. лица были зарегистрированы значительно раньше, чем товарный знак № 680232 «ТЕНРОСИБ».

АО «ТЕНРОСИБ» и ООО ТД «ТЕНРОСИБ», производимые ими услуги и продукция широко известны потребителям уже на протяжении 21 года.

ООО «ТЕНРОСИБ-ЦТО» было создано для технического обслуживания оборудования и систем, которые изготовили, продали и установили АО «ТЕНРОСИБ» и ООО ТД «ТЕНРОСИБ».

АО «ТЕНРОСИБ» и ООО ТД «ТЕНРОСИБ» разорвали какие либо отношения с ООО «ТЕНРОСИБ-ЦТО» со 02.04.2015 г., вследствие ведения последним бизнеса, не отвечающего необходимым требованиям. Большинство заказчиков заключают контракты с производителями товара напрямую, что также привело к отказу от посреднических услуг ООО «ТЕНРОСИБ-ЦТО».

Таким образом, ООО ТД «ТЕНРОСИБ» отмечает, что в момент образования и следующие несколько лет, Общество работало с АО «ТЕНРОСИБ» и ООО «ТЕНРОСИБ-ЦТО» в составе одной группы лиц. Следовательно, недобросовестное поведение при использовании в предпринимательской деятельности обозначения «ТЕНРОСИБ», со стороны ООО ТД «ТЕНРОСИБ» отсутствует.

Исходя из вышесказанного, ООО ТД «ТЕНРОСИБ» полагает, что в его действиях по

использованию в предпринимательской деятельности наименования «ТЕНРОСИБ» отсутствию признаки недобросовестной конкуренции.

Также представителем ООО ТД «ТЕНРОСИБ» отмечено, что Богдановым Ю.Н., как первоначальным создателем группы компаний «ТЕНРОСИБ», еще в начале двухтысячных годов осуществлялось продвижение наименования «ТЕНРОСИБ», путем заключения договоров на размещение рекламы в различных источниках. В своей рекламе АО «ТЕНРОСИБ» уже тогда использовало комбинированное обозначение «ТЕНРОСИБ», используемое по сегодняшний день.

Представителем ООО ТД «ТЕНРОСИБ» представлены копии следующих документов: заключение по результатам формальной экспертизы, решение о принятии к рассмотрению заявки на государственную регистрацию товарного знака (знака обслуживания); копии дипломов и благодарностей, выданных ЗАО «ТЕНРОСИБ» (на 7 листах); Сертификаты, выданные ЗАО «ТЕНРОСИБ» (АО «ТЕНРОСИБ») (на 36 листах); Лицензии, выданные ЗАО «ТЕНРОСИБ» (на 6 листах); Свидетельства о регистрации(утверждении) средств измерений, выданные ЗАО «ТЕНРОСИБ» (на 11 листах); платежные поручения (на 7 листах); Учредительные документы ЗАО «ТЕНРОСИБ» (на 8 листах); Сертификат от 06.06.2011г., выданный ООО «ТЕНРОСИБ-ЦТО» как официальному представителю ЗАО «ТЕНРОСИБ» (на 1 листе); документы о размещении рекламы (на 4 листах); карманные календари с использованием обозначения «ТЕНРОСИБ» (3 шт.); настенный перекидной календарь за 2010 год, с использованием обозначения «ТЕНРОСИБ» (1 шт.); мини-каталог «Золотая Середина» за январь 2008 года (1 шт.); журнал «Стандарт качества» № 36/2013 (1 шт.).

16.09.2019г. на рассмотрении дела Комиссией Новосибирского УФАС России представителями ООО ТД «ТЕНРОСИБ» озвучена и представлена в письменном виде позиция, согласно которой в размещенной на сайте ООО Торговый дом «ТЕНРОСИБ» информации не содержится сведений, затрагивающих деловую репутацию ООО «Тенросиб-ЦТО» г. Новокузнецк.

Указание на использование контактов от имени ООО ТД «ТЕНРОСИБ» мошенниками не содержит ссылки на использование указанных контактов ООО «Тенросиб-ЦТО» г. Новокузнецк. Утверждение о том, что юридические лица, использующие в своих названиях «Тенросиб/ТЕНРОСИБ.» не представляют интересы ООО ТД «ТЕНРОСИБ» соответствует действительности, поскольку агентские договоры или договоры комиссии с указанными организациями ООО ТД «ТЕНРОСИБ» не заключал и доверенности на представление своих интересов - не выдавал. Предложение о продаже товаров, оказании услуг со ссылкой на ООО Торговый Дом «ТЕНРОСИБ» при отсутствии доверенности на представление интересов ООО ТД «ТЕНРОСИБ» безусловно незаконно. Предложение проверять ИНН и контакты организаций, использующих наименование «Тенросиб» никоим образом не подрывает деловую репутацию ООО «Тенросиб-ЦТО» г.Новокузнецк.

При этом в размещенной на сайте ООО ТД «ТЕНРОСИБ» информации не содержится сведений о совершении каких-либо действий, указанных в сообщении, как то предложение со ссылкой на ООО ТД «ТЕНРОСИБ», продукции, программного обеспечения, документацию, услуг именно ООО «Тенросиб-ЦТО» г. Новокузнецк.

Новосибирское УФАС России рассмотрев представленные материалы, выслушав

представителей сторон, отмечает следующее.

В соответствии с п.9 ст. 4 Федерального закона «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 добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

Из определения понятия «недобросовестная конкуренция» следует, что для квалификации совершенных деяний в качестве акта недобросовестной конкуренции, действия конкретного лица должны выполнять одновременно следующие условия:

- лицо, совершившее данное деяние, обладает признаком хозяйствующего субъекта (а также наличие конкурентных отношений между хозяйствующими субъектами);
- наличие действия хозяйствующего субъекта (группы лиц);
- направленность на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности;
- противоречие действия законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости;
- совершенные действия способны причинить убытки либо нанести ущерб деловой репутации другого хозяйствующего субъекта; такие убытки либо ущерб должны находится в причинно-следственной связи с действием лица.

В соответствии с Аналитическим отчетом, подготовленным отделом товарных и финансовых рынков Новосибирского УФАС России, по результатам анализа состояния конкуренции на рынке весового оборудования и услуг по ремонту и обслуживанию весового оборудования, имеется возможность наличия конкурентных отношений между ООО «ТЕНРОСИБ-ЦТО» (находящегося в г. Новокузнецке) и ООО ТД «ТЕНРОСИБ» (производственные мощности которого находятся в г.Новокузнецке) в иных географических границах, в частности в границах Кемеровской области, так как в материалах дела представлены документы, подтверждающие факт осуществление деятельности и ООО «ТЕНРОСИБ-ЦТО», и ООО ТД «ТЕНРОСИБ» на исследуемом товарном рынке на территории Кемеровской области.

Также необходимо отметить, что ООО ТД «ТЕНРОСИБ» и АО «ТЕНРОСИБ» составляют одну группу лиц с 02.07.2012г. по июнь 2019г. на основании п.8 ч.1 ст.9 Закона о защите конкуренции.

Рассматриваемый товарный знак (знак обслуживания) по Свидетельству № 680232 зарегистрирован ООО «ТЕНРОСИБ-ЦТО» 06.11.2018г. Дата приоритета товарного знака 27.12.2017г.

Представленные ООО ТД «ТЕНРОСИБ» документы свидетельствуют об использовании Обществом обозначения «ТЕНРОСИБ» в предпринимательской деятельности задолго до даты приоритета товарного знака. Таким образом, в данной ситуации, получение преимуществ в своей предпринимательской деятельности не представляется возможным.

Исходя из изложенного, Комиссия Новосибирского УФАС России не усматривает в действиях ООО ТД «ТЕНРОСИБ» по использованию обозначения «ТЕНРОСИБ» в предпринимательской деятельности, нарушения антимонопольного законодательства.

По факту размещения ООО ТД «ТЕНРОСИБ» на своем официальном сайте <http://tenrosib.com/> информации следующего содержания: «Данные организации не являются нашими партнерами: ООО "ТЕНРОСИБ - ЦТО" ИНН 4217071090 г. Новокузнецк ООО "ТЕНРОСИБ - ЦТО" ИНН 5403003028 г. Новосибирск Эл. почта: tenrosib_cto@mail.ru», а также «Внимание! Другие контакты от нашего имени - используют мошенники. Юр. лица, использующие НАШЕ НАЗВАНИЕ без доверенности или лицензии не представляют наши интересы и предлагают, ссылаясь на нас, продукцию, программное обеспечение, документацию, услуги - не законно. Проверяйте -ИНН- предприятия и его -КОНТАКТЫ- * звоните НАМ», Новосибирское УФАС России отмечает следующее.

Рассматриваемая информация размещена в разделе сайта «Контакты». При этом, визуально страница разделена на две части. В левой части содержится текст следующего содержания: «Данные организации не являются нашими партнерами: ООО "ТЕНРОСИБ - ЦТО" ИНН 4217071090 г. Новокузнецк ООО "ТЕНРОСИБ - ЦТО" ИНН 5403003028 г. Новосибирск Эл. почта: tenrosib_cto@mail.ru». Указанная информация воспринимается самостоятельно, отдельно от иной информации, размещенной на странице. При этом данная информация является достоверной, поскольку между ООО ТД «ТЕНРОСИБ» и указанными юридическими лицами отсутствуют фактические договорные отношения, что также не опровергается заявителем.

Информация следующего содержания: «Внимание! Другие контакты от нашего имени - используют мошенники. Юр. лица, использующие в своих названиях "...Тенросиб / ТЕНРОСИБ..." не представляют наши интересы и предлагают, ссылаясь на нас, продукцию, программное обеспечение, документацию, услуги - не законно. Проверяйте -ИНН- предприятия и его -КОНТАКТЫ- * звоните НАМ» размещалась непосредственно под реквизитами и контактами ООО ТД «ТЕНРОСИБ» (наименование, ИНН, адреса, телефоны, e-mail).

Таким образом, рассматриваемая информация является фактическим продолжением сведений о контактах ООО ТД «ТЕНРОСИБ», и информирует о том, что лица, выступающие якобы в интересах и от имени ООО ТД «ТЕНРОСИБ», предлагают некую продукцию или услуги как представители ООО ТД «ТЕНРОСИБ», являются мошенниками, поскольку у ООО ТД «ТЕНРОСИБ» отсутствуют договорные отношения с иными лицами на осуществление деятельности от имени Общества.

В указанной информации отсутствует упоминание об ООО «ТЕНРОСИБ – ЦТО» как об организации, осуществляющей мошеннические действия. В данной информации излагается мнение ООО ТД «ТЕНРОСИБ» о возможных незаконных действиях неограниченного круга лиц, а не о конкретных фактах, касающихся ООО

«ТЕНРОСИБ-ЦТО» г. Новокузнецк.

Исходя из изложенного, Комиссия Новосибирского УФАС России не усматривает в действиях ООО ТД «ТЕНРОСИБ» по указанию на своем официальном сайте рассматриваемой информации, нарушения антимонопольного законодательства.

С учетом изложенного, Комиссией Новосибирского УФАС России в действиях ООО ТД «ТЕНРОСИБ» нарушения Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» не установлены.

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

РЕШИЛА:

1. Не признать действия ООО ТД «ТЕНРОСИБ» актом недобросовестной конкуренции, нарушающим ст. 14.1, п. 1 ст. 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции».
2. Дело № **054/01/14.6-1126/2019** прекратить в связи с отсутствием в действиях ООО ТД «ТЕНРОСИБ» нарушений антимонопольного законодательства.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд в порядке, предусмотренном статьей 198 Арбитражного процессуального кодекса РФ.