

РЕШЕНИЕ

Дело № 08/04-АМЗ-2016

«10» марта 2017 г.

г. Чебоксары

Резолютивная часть решения объявлена 21 февраля 2017 года.

Полный текст решения изготовлен 10 марта 2017 года.

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

- <...> - (председатель Комиссии);
-
- <...> (член Комиссии);
-
- <...> (член Комиссии),

в отсутствие представителя ООО «Гипертерм, Инк» <...>,

в присутствии представителя ООО «Портальные Машины» - <...>,

рассмотрев материалы дела № 08/04-АМЗ-2016, возбужденного по заявлению «Гипертерм, Инк» в отношении ООО «Портальные Машины», по признакам нарушения части 1 статьи 14.4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившимся в действиях по использованию без разрешения правообладателя товарных знаков компании «Гипертерм, Инк.»,

УСТАНОВИЛА:

В Чувашское УФАС России поступили обращения компании «Гипертерм, Инк.» (США) исх. № 04/22 от 28.04.2016, исх. № 05/21 от 13.05.2016, зарегистрированные от 10.05.2016 вх. № 04-05/2915, от 26.05.2016 вх. № 04-05/3299, о наличии признаков недобросовестной конкуренции в действиях ООО «Портальные машины»

(Чувашская Республика), выразившихся в размещении на сайте в сети Интернет по адресу: www.portmash.ru информации о товарах, используемых в плазменной резке, с указанием на товарные знаки: HYPERTERM, HYPERTERM HPR, POWERMAX.

Из заявления следует, что компания «Гипертерм, Инк.» является правообладателем товарных знаков, указанных в приложении к письму ФТС России от 15.04.2014 г. № 14-40/17289 «О товарных знаках компании «Гипертерм, Инк.», которые были включены в таможенный реестр объектов интеллектуальной собственности. Указанным письмом также установлен список официальных лицензиатов/импортеров, уполномоченных правообладателем на импорт в Россию товаров, имеющих соответствующие товарные знаки.

Товарные знаки были зарегистрированы на территории России в установленном законом порядке в отношении следующих товаров и услуг, с указанием их классов в соответствии с международной классификацией товаров и услуг (МКТУ):

N п/п	Товарный знак	Класс товаров по МКТУ	Товары	Номер и дата свидетельства на товарный знак
1	2	3	4	5
1.	Гипертерм	07	Агрегаты плазменно-дуговой резки, состоящие из горелок, источников электропитания, водоснабжения, шумоглушителей и грязеуловителей и запасных частей, деталей	472079 от 02.10.2012
		09	Электронные, электрические или компьютерные устройства управления, высокочастотные пульты управления и источники электропитания для агрегатов дуговых плазменных горелок и запасные части, детали для них	
		07	Системы плазменно-дуговой резки металлов, состоящие из горелок, источников электропитания, высокочастотных пультов дистанционного управления, газовых консолей и счетчиков/таймеров; запасные части, детали для систем плазменно-дуговой резки металлов, а именно: горелки, насадки, колпачки распылителей, вихревые кольца, экраны для горелок, защитные колпаки для горелок,	

2.	Hypertherm HPR	09	<p>дефлекторы и охлаждающие трубки для горелок Электрические устройства управления для систем дуговых плазменных горелок и запасные части, детали для них; электронные устройства управления для систем дуговых плазменных горелок и запасные части, детали для них; компьютерные устройства управления для систем дуговых плазменных горелок и запасные части, детали для них; источники электропитания для систем дуговых плазменных горелок и запасные части, детали для них; запасные части, детали для систем плазменно-дуговой резки металлов, а именно: источники электропитания, высокочастотные пульта дистанционного управления, газовые консоли, счетчики/таймеры, электроды и датчики высоты Агрегаты плазменно-дуговой резки, состоящие из горелок, источников электропитания, водоснабжения, шумоглушителей и грязеуловителей и запасных частей, деталей</p>	472924 от 15.10.2012
3.	HYPERTHERM	09	<p>Электронные, электрические или компьютерные устройства управления, высокочастотные пульта управления и источники электропитания для агрегатов дуговых плазменных горелок и запасные части, детали для них Системы дуговых плазменных горелок для резки и разметки, маркировки металлических заготовок, обрабатываемых</p>	472925 от 15.10.2012
4.		07	<p>деталей, состоящие из горелок, источников электропитания, электропроводов и запасных частей, деталей для них Агрегаты плазменно-дуговой резки, насадки и запасные части, детали для них; агрегаты</p>	472926 от 15.10.2012

		07	высокотемпературной резки, насадки и запасные части, детали для них; агрегаты плазменно-дуговой резки и лазеры, продаваемые в комплекте	
5.		09	Электронные, электрические и компьютерные устройства управления для агрегатов плазменно-дуговой резки и запасные части, детали для них, 476362 от лазеры и насадки для агрегатов плазменно-дуговой резки, продаваемые в комплекте; электронные, электрические и компьютерные устройства управления для агрегатов высокотемпературной резки и запасные части, детали для них, лазеры и насадки для агрегатов высокотемпературной резки, продаваемые в комплекте; лазеры для агрегатов плазменно-дуговой резки; лазеры для агрегатов высокотемпературной резки	
6.	POWERMAX	07	Агрегаты плазменно-дуговой резки и запасные части, детали для них	480151 от 06.02.2013

Заявитель полагает, что компания ООО «Портальные Машины» (ОГРН 1122137000501, ИНН/КПП 2107005206/210701001, юр. адрес: Чувашская Республика, г. Козловка, ул. К. Маркса, д. 1), не являясь лицензиатом или уполномоченным импортером компании «Гипертерм, Инк.», без соответствующего одобрения правообладателя использует товарные знаки правообладателя в своей коммерческой деятельности, в качестве подтверждения данного обстоятельства компания «Гипертерм, Инк.» представила копию протокола осмотра доказательств от 29.04.2016, составленного нотариусом Красноярского нотариального округа Шестаковой Л.В. и зарегистрированного в реестре за № 1-808.

На заседании Комиссии представитель ООО «Портальные машины» пояснил, что ООО «Портальные Машины» не является ни поставщиком источников плазмы, ни компанией, торгующей расходными материалами к ним. Вся информация, которая была представлена на страницах сайта www.portmash.ru, носила исключительно познавательный и ознакомительный характер. Кроме того, компания осуществляла действия по продвижению продукции компании «Гипертерм, Инк» на рынке.

После получения письма представителя компании «Гипертерм, Инк» Грош О.С.

с требованием удалить с сайта ООО «Портальные машины» информацию о продукции компании «Гипертерм, Инк», ООО «Портальные машины» в полном объеме и незамедлительно исполнило данное требование.

За 2015 год ООО «Портальные машины» реализовало более 30 станков плазменной резки собственного производства, оснащенных и укомплектованных источниками плазмы компании «Гипертерм, Инк». Компания «Гипертерм, Инк» получила значительный товарный оборот с резидуальным доходом в виде покупки конечными потребителями расходных материалов. Кроме того, с 2015 года ООО «Портальные машины» ведет переговоры с официальным представителем компании «Гипертерм, Инк» в России «...» о предоставлении Обществу статуса официального дилера компании «Гипертерм». На данный момент вопрос является актуальным. В ходе переговоров с представителями компании «Гипертерм, Инк», состоявшимися в городе г. Москве в середине августа 2016 г., было заключено Соглашение № 01-17/08/2016 от 17.08.2016, в котором отражен отвод претензий компании «Гипертерм, Инк» к ООО «Портальные машины».

ООО «Портальные машины» заявляет о непреднамеренности действий по размещению информации о продукции компании «Гипертерм, Инк» на сайте www.portmash.ru.

Изучив представленные документы, заслушав пояснения представителей лиц, участвующих в рассмотрении дела, Комиссия приходит к следующему.

В силу [пункта 1 статьи 1225](#) Гражданского кодекса Российской Федерации (далее Гражданский кодекс Российской Федерации) фирменные наименования, товарные знаки и знаки обслуживания, а также коммерческие обозначения являются результатами интеллектуальной деятельности и приравненными к ним средствами индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, которым предоставляется правовая охрана (интеллектуальной собственностью).

На основании [пункта 1 статьи 1477](#) ГК РФ 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](#) ГК РФ).

В [статье 1479](#) ГК РФ установлено, что на территории Российской Федерации действует исключительное право на товарный знак, зарегистрированный федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности, а также в других случаях, предусмотренных международным договором Российской Федерации.

В силу [пунктов 1, 2 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.

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:

- 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.

Пункт 2 статьи 1484 ГК РФ не содержит исчерпывающего перечня способов осуществления исключительного права на товарный знак и знак обслуживания для индивидуализации товаров, работ, услуг, в отношении которых эти знаки зарегистрированы. В то же время перечень позволяет достаточно полно определить круг действий по использованию товарного знака, совершение которых другими лицами без разрешения правообладателя означает нарушение исключительного права последнего и влечет установленную законом ответственность, в том числе гражданско-правовую.

В силу пункта 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 возникнет вероятность смешения.

Товары, этикетки, упаковки товаров, на которых незаконно размещены товарный знак или сходное с ним до степени смешения обозначение, являются контрафактными. Правообладатель вправе требовать изъятия из оборота и уничтожения за счет нарушителя контрафактных товаров, этикеток, упаковок товаров, на которых размещены незаконно используемый товарный знак или сходное с ним до степени смешения обозначение. В тех случаях, когда введение таких товаров в оборот необходимо в общественных интересах, правообладатель вправе требовать удаления за счет нарушителя с контрафактных товаров, этикеток, упаковок товаров незаконно используемого товарного знака или сходного с ним до степени смешения обозначения. Лицо, нарушившее исключительное право на товарный знак при выполнении работ или оказании услуг, обязано удалить товарный знак или сходное с ним до степени смешения обозначение с материалов, которыми сопровождается выполнение таких работ или оказание услуг, в том числе с документации, рекламы, вывесок ([статья 1515](#) ГК РФ).

В соответствии с [пунктом 9 статьи 4](#) 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.

[Частью 1 статьи 14.4](#) Закона о защите конкуренции установлен запрет на недобросовестную конкуренцию, связанную с приобретением и использованием исключительного права на средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации товаров, работ или услуг (далее - средства индивидуализации).

[Статья 10.bis](#) Парижской конвенции по охране промышленной собственности, подписанной Союзом Советских Социалистических Республик от 12.10.1967, содержит общий запрет недобросовестной конкуренции, под которой, как следует из [параграфа 2 этой статьи](#), понимаются всякие акты, противоречащие честным обычаям в промышленных и торговых делах.

Из приведенных норм следует, что для квалификации совершенного деяния в качестве указанного правонарушения и подтверждения его состава в действиях конкретного лица необходимо, чтобы лицо, совершившее данное деяние, обладало признаком хозяйствующего субъекта; его действия противоречили законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости, заключались во введении в заблуждение в отношении места производства, в отношении его производителей, введение в оборот товара, если при этом незаконно использовались результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ, услуг, которые были направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности; совершенные действия могли причинить убытки либо нанести ущерб деловой репутации другому хозяйствующему субъекту-конкуренту.

Таким образом, можно выделить признаки, одновременное наличие которых позволит считать действия хозяйствующего субъекта недобросовестной конкуренцией:

- 1) юридическое лицо и другие хозяйствующие субъекты являются конкурентами, т.е. активно присутствуют в одном сегменте товарного рынка;
- 2) действия юридического лица причинили или могли причинить убытки конкурентам либо нанесли или могли нанести вред их деловой репутации;
- 3) своими действиями юридическое лицо в обязательном порядке нарушило соответствующее нормы российского законодательства, сложившиеся обычаи делового оборота, требования добропорядочности, разумности и справедливости;
- 4) конечным итогом действий юридического лица должно являться получение преимущества, занятие более выгодного, доминирующего положения на

соответствующем рынке по отношению к конкурентам.

Таким образом, если в действиях хозяйствующего субъекта по отношению к другому хозяйствующему субъекту (хозяйствующим субъектам) прослеживаются все названные четыре признака, есть основания считать такие действия недобросовестной конкуренцией. Отсутствие хотя бы одного из вышеприведенных признаков не позволит характеризовать действия юридических лиц как недобросовестную конкуренцию, что ограничит сферу действия Закона о защите конкуренции.

Письмом от 05.10.2016 №120 ООО «Портальные машины» представлены счета-фактуры подтверждающие, что все приобретенные у дилера компании «Гипертерм, Инк» источники плазмы были израсходованы на комплектацию станков плазменной резки производства ООО «Портальные машины».

Согласно протоколу осмотра доказательств, зарегистрированным в реестре за №1-808, составленным нотариусом Красноярского нотариального округа Шестаковой Л.В. 29.04.2016 на сайте www.portmash.ru компании ООО «Портальные машины» размещена информация о расходных материалах Hypertherm, представлена сравнительная характеристика инверторных аппаратов воздушно-плазменной резки производства Hypertherm (США) и HELVI (Италия),

Данные факты не могут быть признаны Комиссией актом недобросовестной конкуренции в силу того, что исходя из представленной информации ООО «Портальные машины» не является продавцом продукции компании «Гипертерм, Инк», а оснащает свою продукцию (станки плазменной резки) продукцией компанией «Гипертерм, Инк». При этом товары ООО «Портальные машины» (станки плазменной резки) не реализуются под видом товаров компании «Гипертерм, Инк».

Таким образом, ООО «Портальные машины» и компания «Гипертерм, Инк» не являются конкурентами, действующими в одном сегменте товарного рынка.

Также на сайте Общества представлен протокол №1 испытания аналога расходных материалов Hypertherm, который также не может быть признан Комиссией актом недобросовестной конкуренции. Исходя из содержания протокола цель проведения испытания - проверка качества заявленной надежности расходных материалов, аналога расходников Hypertherm, российского производства. При испытании российских аналогов расходных материалов на станке плазменной резки металла «Шквал П15-30, оснащенным источником плазмы Hypertherm Powermax85 определяется возможность работы на данном станке расходных материалов, при этом сравнительный анализ расходников Hypertherm и аналогов расходников российского производства не производится.

Информация с использованием товарных знаков названной компании была размещена на сайте ООО «Портальные машины» в ознакомительных целях, чтобы начинающие предприниматели знали, как выглядят настоящие расходники компании «Гипертерм, Инк».

Представитель ООО «Портальные машины» Федоров М.В. пояснил, что 28.04.2016 на электронную почту ООО «Портальные машины» с электронного адреса: hypertherm.ru@gmail.com пришло письмо о прекращении нарушения

интеллектуальных прав с требованием обеспечить удаление с сайта ООО «Портальные машины» в сети Интернет по адресу: www.portmash.ru контента, содержащее посимвольное совпадение с наименованием товарного знака компании «Гипертерм, Инк». На следующий день информация с использованием товарных знаков компании «Гипертерм, Инк» была удалена с сайта ООО «Портальные машины». Данный факт подтверждает и заявитель.

В настоящее время заявитель и ООО «Портальные машины» урегулировали свои отношения. 17.08.2016 между компанией «Гипертерм, Инк» и ООО «Портальные машины» заключено Соглашение от 17.08.2016 № 01-17/08/2016, согласно которому компания «Гипертерм, Инк» отказывается от претензий к ООО «Портальные машины».

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

РЕШИЛА:

1. Производство по делу №08/04-АМЗ-2016 прекратить в связи с отсутствием в действиях общества с ограниченной ответственностью «Портальные машины» нарушения антимонопольного законодательства.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>

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