

Исх. №ВЧ-08/8592 от 18.08.2023 г.

Комиссия Татарстанского УФАС России по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства (далее - Комиссия) в составе:

Председатель Комиссии: <...> – (должностное лицо)  
Члены Комиссии: <...> – (должностное лицо)  
<...> – (должностное лицо)

рассмотрев материалы дела №016/01/14.6-887/2023 по признакам нарушения ООО НПК «Кама» (ИНН 1650365667) пункта 2 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившегося в использовании артикулов АWM, АWMP, АWML, АWMLP, АWFP, АWRFP, АWRF, АWF, которые аналогичны артикулам ООО ТД «Компенсаторы «Протон-Энергия»,

УСТАНОВИЛА:

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Татарстан (далее – Управление, Татарстанское УФАС России) поступило обращение ООО ТД «Компенсаторы «Протон-Энергия» (ИНН 7727776007) (вх. №2188 от 03.03.2023 г.) по признакам нарушения ООО НПК «КАМА» (ИНН 1650365667) части 2 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», по факту использования артикулов АWM, АWMP, АWML, АWMLP, АWFP, АWRFP, АWRF, АWF, которые аналогичны артикулам ООО ТД «Компенсаторы «Протон-Энергия».

Осуществляя добросовестную хозяйственную деятельность ООО ТД «Компенсаторы «Протон-Энергия», (далее – Заявитель) стало известно, что ООО НПК «КАМА» (далее – Ответчик) (адрес в сети Интернет: <http://nppkama.ru>), в разделах сайта:

<http://nppkama.ru/magazin/folder/kamatermo> (Главная – Каталог товаров – Отопление и водоснабжение – КАМА-ТЕРМО),

<http://nppkama.ru/magazin/folder/kama-akva> (Главная – Каталог товаров – Отопление и водоснабжение – КАМА-АКВА) предлагаются к продаже компенсаторы, обозначенные под общим родовым обозначением «Сильфонные компенсаторы» с указанием следующих индивидуализирующих признаков артикулов АWM, АWMP, АWML, АWMLP, АWFP, АWRFP, АWRF, АWF.

ООО ТД «Компенсаторы «Протон-Энергия» использует артикулы АWM, АWMP, АWML, АWMLP (применяемость - системы отопления) и артикулы АWFP, АWREP, АWRF, АWE (применяемость системы водоснабжения) для идентификации своей продукции при вводе в оборот на российский рынок сильфонных компенсаторов с 2013 года. Данные артикулы использовались Заявителем без регистрации товарного знака. За десятилетнюю историю компании у потребителей сильфонных компенсаторов сложилась прочная ассоциативная связь артикулов АWM, АWMP, АWML, АWMLP, АWEP, АWRFP, АWRF, АWF с продукцией ООО ТД «Компенсаторы «Протон-Энергия».

Заявитель зарегистрирован в Едином государственном реестре юридических лиц 05.04.2012, основным видом деятельности является

46.73.3 Торговля оптовая санитарнотехническим оборудованием.

ООО НПК «КАМА» зарегистрирован в Едином государственном реестре юридических лиц 15.06.2018, является хозяйствующим субъектом конкурентом ООО ТД «Компенсаторы

«Протон-Энергия», осуществляя введение в гражданский оборот однородной продукции (сильфонные компенсаторы), о чем свидетельствуют товары, предлагаемые к приобретению адрес в сети Интернет <http://nprkama.ru>, а также осуществляемые виды деятельности согласно выписке из ЕГРЮЛ:

25.11 Производство строительных металлических конструкций, изделий и их частей;

25.29 Производство прочих металлических цистерн, резервуаров и емкостей;

25.30 Производство паровых котлов, кроме котлов центрального отопления;

25.61 Обработка металлов и нанесение покрытий на металлы;

25.62 Обработка металлических изделий механическая;

25.91 Производство металлических бочек и аналогичных емкостей;

46.49.49 Торговля оптовая прочими потребительскими товарами, не включенными в другие группировки;

46.74 Торговля оптовая скобяными изделиями, водопроводным и отопительным оборудованием и принадлежностями;

47.52.7 Торговля розничная строительными материалами, не включенными в другие группировки, в специализированных магазинах;

47.52.73 Торговля розничная металлическими и неметаллическими конструкциями в специализированных магазинах;

49.41 Деятельность автомобильного грузового транспорта;

49.42 Предоставление услуг по перевозкам;

68.20 Аренда и управление собственным или арендованным недвижимым имуществом;

72.19 Научные исследования и разработки в области естественных и технических наук прочие.

При этом вид деятельности «46.74 Торговля оптовая скобяными изделиями, водопроводным и отопительным оборудованием и принадлежностями» предусматривает торговлю сильфонными компенсаторами.

ООО НПК «КАМА» для индивидуализации сильфонных компенсаторов использует в своей хозяйственной деятельности «Артикулы» AWM, AWMP, AWML, AWMLP, AWF, AWRFP, AWRFP, AWRFP, AWF, которые аналогичны артикулам ООО ТД «Компенсаторы «Протон-Энергия». Такое использование приводит к смешению продукции и, в силу восприятия потребителями схожих элементов индивидуализации, возникает вероятность при покупке перепутать товары. Кроме того, у потребителя формируется впечатление, что продукция ООО НПК «КАМА» каким-то образом связана с ООО ТД «Компенсаторы «Протон-Энергия» и производится одним изготовителем под разными марками, относятся к параллельной продуктовой линейке, что может привести к перераспределению спроса на рынке и нанести ущерб ООО ТД «Компенсаторы «Протон-Энергия».

Таким образом, с учетом положений пунктов 4, 5, 7 статьи 4 Закона о защите конкуренции ООО ТД «Компенсаторы «Протон-Энергия» и ООО НПК «КАМА» являются

хозяйствующими субъектами, осуществляющими деятельность, в том числе по производству и реализации сильфонных компенсаторов, то есть являются конкурентами по отношению друг к другу.

Как разъяснено в пункте 30 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 04.03.2021 № 2 «О некоторых вопросах, возникающих в связи с применением судами антимонопольного законодательства», в силу запрета недобросовестной конкуренции хозяйствующие субъекты вне зависимости от их положения на рынке при ведении экономической деятельности обязаны воздерживаться от поведения, противоречащего законодательству и (или) сложившимся в гражданском обороте представлениям о добропорядочном, разумном и справедливом поведении (статья 10-bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности, пункты 3, 4 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации, пункты 7 и 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции).

Нарушение хозяйствующим субъектом при ведении своей деятельности норм гражданского и иного законодательства, в том числе в случае неправомерного использования охраняемого результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации, само по себе не означает совершение акта недобросовестной конкуренции.

При рассмотрении спора о нарушении запрета недобросовестной конкуренции должны быть установлены в совокупности:

факт осуществления хозяйствующим субъектом действий, способных оказать влияние на состояние конкуренции;

отличие избранного хозяйствующим субъектом способа конкуренции на рынке от поведения, которое в подобной ситуации ожидалось бы от любого субъекта, преследующего свой имущественный интерес, но не выходящего за пределы осуществления гражданских прав и честной деловой практики;

направленность поведения хозяйствующего субъекта на получение преимущества, в частности имущественной выгоды или возможности ее извлечения, при осуществлении экономической деятельности за счет иных участников рынка, в том числе посредством оказания влияния на выбор покупателей (потребителей), на возможность иных хозяйствующих субъектов, конкурирующих добросовестно, извлекать преимущество из предложения товаров на рынке, на причинение вреда хозяйствующим субъектам-конкурентам иными подобными способами (например, в результате использования (умаления) чужой деловой репутации).

Для доказывания факта недобросовестной конкуренции необходимо установление как специальных признаков, определенных нормами статей 14.1 - 14.7 Закона, так и общих признаков недобросовестной конкуренции, предусмотренных пунктом 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции, статьей 10-bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности.

Пунктом 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции установлено, что недобросовестная конкуренция — это любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), которые направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости и причинили или могут причинить убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесли или могут нанести вред их деловой репутации.

Согласно пункту 2 статьи 14.6 Закона «О защите конкуренции», не допускается недобросовестная конкуренция путем копирования или имитации внешнего вида товара, вводимого в гражданский оборот хозяйствующим субъектом-конкурентом, упаковки такого товара, его этикетки, наименования, цветовой гаммы, фирменного стиля в целом (в совокупности фирменной одежды, оформления торгового зала, витрины) или иных элементов, индивидуализирующих хозяйствующего субъекта-конкурента и (или) его товар.

Такая ситуация не допустима по смыслу статьей 10 bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности, статьей 1484, статьей 14.6 ФЗ «О защите конкуренции».

В соответствии со статьей 10 bis парижской конвенции по охране промышленной собственности страны Союза обязаны обеспечить гражданам стран, участвующих в Союзе, эффективную защиту от недобросовестной конкуренции, причем актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах.

В частности, подлежат запрету все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смещение в отношении предприятия, продуктов или промышленной, или торговой деятельности конкурента.

В данном случае ООО НПП «КАМА» копирует часть названия товара (-ТЕРМО, -АКВА), а также артикулы, служащие для индивидуализации сильфонных компенсаторов, вводимых в оборот ООО ТД «Компенсаторы «Протон-Энергия».

Последствием такого поведения на рынке является возможное перераспределение потребительского спроса от продавца оригинального товара в пользу товара конкурента-нарушителя в результате ошибочного приобретения потребителем товаров нарушителя, поскольку сходство индивидуализирующих элементов создает ошибочное впечатление о принадлежности товаров одному производителю.

Такое поведение причиняет убытки и наносит вред деловой репутации ООО ТД «Компенсаторы «Протон-Энергия», поскольку сильфонные компенсаторы с артикулами AWM, AWMP, AWML, AWMLP, AWFP, AWRFP, AWRF, AWF за многолетнюю эксплуатацию зарекомендовали себя у потребителей надежными моделями сильфонных компенсаторов, что подтверждается сертификатом соответствия, в котором указаны буквенные элементы артикулов

ООО ТД «Компенсаторы «Протон-Энергия» право на использование артикулов сильфонных компенсаторов AWM, AWMP, AWML, AWMLP, AWFP, AWRFP, AWRF, AWF ООО НПП «КАМА» не передавало.

Факт недобросовестной конкуренции ООО НПП «КАМА» использования артикулов AWFP, AWRFP, AWRF, AWF (применяемость системы водоснабжение) и артикулов AWM, AWMP, AWML, AWMLP (применяемость системы отопления) запротоколированы ООО ТД «Компенсаторы «Протон-Энергия» протоколом № 1650966073393 от 26.04.2022 12:43 МСК путем автоматизированного осмотра информации в сети Интернет с применением автоматизированной системы «ВЕБДЖАСТИС» с ссылками на интернет страницы:

<http://nppkama.ru/magazin/folder/kamatermo/p/4> артикул AWM;

<http://nppkama.ru/magazin/folder/kamatermo/p/4> артикул AWML;

<http://nppkama.ru/magazin/folder/kamatermo> артикул AWMP;

<http://nppkama.ru/magazin/folder/kamatermo> артикул AWMLP;

<http://nppkama.ru/magazin/folder/kama-akva> артикул AWRFP;

<http://nppkama.ru/magazin/folder/kama-akva/p/3> артикул AWFП;

<http://nppkama.ru/magazin/folder/kama-akva/p/7> артикул AWRF;

<http://nppkama.ru/magazin/folder/kama-akva/p/10> артикул AWF;

Так же факт недобросовестной конкуренции ООО НПП «КАМА» использования артикулов AWMП, AWRFP запротocolированы ООО ТД «Компенсаторы «Протон-Энергия» протоколом № 1650963704595 от 26.04.2022 12:02 МСК путем автоматизированного осмотра информации в сети Интернет с применением автоматизированной системы «ВЕБДЖАСТИС» с ссылкой на интернет страницу: <http://nppkama.ru/>.

По мнению Заявителя, ООО НПП «КАМА» применяет недобросовестную конкуренцию, незаконно используя артикулы сильфонных компенсаторов AWM, AWMП, AWML, AWMLP, AWFП, AWRFP, AWRF, AWF сходные до степени смешения с артикулами, используемыми ООО ТД «Компенсаторы «Протон-Энергия», путем размещения на интернет-сайте <http://nppkama.ru> и последующего введения товаров в гражданский оборот на территории Российской Федерации.

Кроме того, согласно письменным пояснения ООО НПК «КАМА», Общество является правообладателем товарного знака «AWMP-КАМА» №767823 от 16.04.2020 сроком до 31.10.2029. Приоритет товарного знака действует с 31.10.2019.

Также Ответчик является правообладателем на товарный знак «КАМА» №805311 от 05.04.2021, сроком до 12.11.2029. Приоритет товарного знака действует с 12.11.2019.

Татарстанское УФАС России полагает, что указанные действия способны оказать влияние на состояние конкуренции, так как позволяют Ответчику привлекать покупателей, используя артикулы, которое у покупателей ассоциируется с Заявителем, а также могут быть направлены на получение имущественной выгоды за счёт Заявителя путём предъявления требования о выплате денежной компенсации за нарушение прав на товарный знак.

Управление обращает внимание, что у ООО НПК «КАМА» отсутствуют разумные и добросовестные причины зарегистрировать товарный знак, в точности совпадающий с артикулами Заявителя, которые много лет использует предприятие – конкурент (заявитель) в своей предпринимательской деятельности.

Для квалификации в действиях ООО НПК «КАМА» статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» необходимо наличие всех признаков недобросовестной конкуренции, а именно, то что действия:

- совершено хозяйствующим субъектом - конкурентом;

-направленность на получение преимуществ в предпринимательской деятельности;

-противоречили положениям действующего законодательства, обычаям делового оборота, требованиям добропорядочности, разумности и справедливости;

-причинили или способны причинить убытки другому хозяйствующему субъекту конкуренту, либо нанести ущерб его деловой репутации.

Действия ООО НПК «КАМА» направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству Российской Федерации, обычаям делового оборота, требованиям добросовестности, разумности и справедливости, способны причинить убытки ООО ТД «Компенсаторы «Протон-Энергия», а также могут нанести вред деловой репутации.

Таким образом, в действиях ООО НПК «КАМА» (ИНН 1650365667, юридический адрес: 423838, РТ, г. Набережные Челны, пр-кт Дружбы Народов, д. 29, кв. 121) усматриваются признаки нарушения части 2 статьи 14.6 Закона «О защите конкуренции», выразившегося в использовании артикулов AWM, AWMP, AWML, AWMLP, AWFP, AWRFP, AWRF, AWF, которые аналогичны артикулам ООО ТД «Компенсаторы «Протон-Энергия».

21.07.2023 в адрес Управления поступило ходатайство ООО НПК «КАМА» (вх. №7487) об отложении срока рассмотрения дела.

Также поступили письменные пояснения ООО ТД «Компенсаторы «Протон-Энергия» (вх. №7496 от 21.07.2023), исходя из содержания, которых следует, что Общество с 2012 года по настоящее время использует в своей хозяйственной деятельности артикулы AWM, AWMP, AWML, AWMLP, AWFP, AWRFP, AWRF, AWF, присваиваемые осевым сильфонным компенсаторам производства EMIFLEX S.A., которые продолжают ввозиться на территорию России, несмотря на санкции, введенные странами ЕС. Реализация продукции под этими артикулами имеет широкую географию поставок, охватывающую практически всю территорию страны.

Общество приложило копии товарораспорядительных документов, сертификаты соответствия систем добровольной сертификации, также копии сертификата соответствия ООО НПК «КАМА» на компенсаторы и паспорта на компенсаторы, в которых указаны артикулы AWM, AWMP, AWML, AWMLP, AWFP, AWRFP, AWRF, AWF.

Рассмотрение дела №016/01/14.6-887/2023 было назначено на 16 августа 2023 года на 10 часов 00 минут.

11.08.2023 в адрес Управления поступили письменные пояснения ООО НПК «КАМА» (вх. №8305). Согласно данным пояснениям, ООО ТД «Компенсаторы «Протон-Энергия» использует спорные артикулы, присваиваемые осевым сильфонным компенсаторам производства EMIFLEX S.A., которые завозятся на территорию Российской Федерации. Сильфонные компенсаторы, которые закупает заявитель у производителя EMIFLEX S.A., уже отпускаются с завода с указанными артикулами, которые иностранный производитель наносит на продукцию. Для примера, Ответчик, представил каталог итальянского производителя, на которых указаны спорные артикулы.

<...>

По мнению Ответчика, разрешать или запрещать другим лицам использовать результат интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации имеет только правообладатель, в соответствии с правилами статьи 1229 ГК РФ. Компания Emiflex S.p.A. с 1981 года производит продукцию, нанося на нее указанные артикулы, и реализует ее покупателям, в том числе на территорию Российской Федерации.

Также ООО НПК «КАМА» поясняет, что не может считаться вызывающим смешение, например, реализация товара, внешне аналогичного товару конкурента, при том, что эта аналогия обусловлена каким-либо объективным причинами (Письмо ФАС России от 30.06.2017 №АК/44651/17). Артикулы продукции заявителя не имеют достаточную степень оригинальности и/или различительной способности.

Кроме того, по мнению Ответчика, используемые Заявителем артикулы не относятся к средствам индивидуализации, как они сформулированы в пункте 2 статьи 14.6 Закона «О защите конкуренции», артикулы применяемые Заявителем в своей внутренней технической документации не относятся ни к этикетке товара, ни к наименованию товара, его цветовой гамме, фирменному стилю в целом или к иным элементам, индивидуализирующим товар.

ООО НПК «КАМА» также поясняет, что Заявитель не использует артикулы, предлагая товар к продаже, обнаружить артикулы применительно к продукции Заявителя в открытом доступе, при выборе товара – невозможно. Артикулы применяются во внутреннем документообороте Заявителя, после заключения договора с покупателем, то есть – уже после выбора товара потребителем. Потребитель, который не приобретал товары у Заявителя ранее, не владеет информацией об артикулах, применяемых им во внутренней документации сопровождающих товар.

По поводу смешения товаров сторон, Ответчик поясняет, что компенсаторы не являются товарами спонтанного спроса, они применяются для систем отопления, горячего и холодного водоснабжения предназначены для компенсации температурного удлинения и снятия вибрации внутридомовых стояков вибрации. Потребителями данного вида продукции являются специализированные компании подрядчики и профессиональные застройщики. Закупки компенсаторов производятся с конструкторской документацией, специальными заданиями, часто под специфические условия.

По мнению Ответчика, компенсаторы Заявителя и Ответчика, при равных технических характеристиках обладают разными индивидуализирующими техническими отличиями, и различаются внешне.

Также Ответчик поясняет, что направленность действий на получение преимуществ не установлено.

Относительно цели регистрации товарного знака, Ответчик пояснил, что регистрация права на обозначение «AWMP-КАМА» производилась в связи с тем, что используемое обозначение вышло за пределы внутренней документации компании и стало размещаться на самом изделии, что потребовало привести в соответствие основание для такого размещения, чтобы избежать претензий, то есть в целях защиты компании.

В связи с необходимостью получения дополнительных пояснений и документов, Комиссия пришла к выводу об отложении рассмотрения дела №016/01/14.6-887/2023.

В соответствии с частью 1 статьи 47 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции» Комиссия,

**ОПРЕДЕЛИЛА:**

Отложить рассмотрение дела №016/01/14.6-887/2023.

2. Продлить срок рассмотрения дела №016/01/14.6-887/2023 включительно до 27 марта 2023 года

3. Назначить дело №016/01/14.6-887/2023 к рассмотрению на 20 сентября 2023 года на 10 часов 00 минут по адресу: г. Казань, ул. Московская, д. 55 (2 этаж), зал заседаний.

4. Привлечь к участию в рассмотрении дела №016/01/14.6-887/2023 в качестве лица, располагающими сведениями Союз «Торгово-промышленная палата Набережные

Челны Республики Татарстан».

5. ООО НПК «КАМА» в срок до 15 сентября 2023 года (включительно) необходимо представить в Управление (на электронный почтовый адрес: to16@fas.gov.ru, с дублированием на to16-<...>@fas.gov.ru) надлежащим образом следующие заверенные копии документов и сведений:

ТУ на сильфонные компенсаторы;

информацию относительно расшифровки артикулов AWMLP.16.0200.0080.2, AWMP.16.0200.0050.2, AWMLP.16.0150.0080.2, AWMP.16.0150.0050.2, AWMLP.16.0125.0080.2;

иные документы и сведения, имеющие значение для дела.

5. ООО ТД «Компенсаторы «Протон-Энергия» в срок до 15 сентября 2023 года (включительно) необходимо представить в Управление (на электронный почтовый адрес: to16@fas.gov.ru, с дублированием на to16-<...>@fas.gov.ru) надлежащим образом следующие заверенные копии документов и сведений:

1) информацию относительно хозяйствующего субъекта, у которого Ваше Общество закупает сильфонные компенсаторы с артикулами AWM, AWMP, AWML, AWMLP, AWFP, AWRFP, AWRP, AWF;

2) информацию относительно расшифровки артикулов AWMLP.16.0200.0080, AWMP.16.0200.0050, AWMLP.16.0150.0080, AWMP.16.0150.0050, AWMLP.16.0125.0080;

3) информацию относительно производителей сильфонных компенсаторов на территории Российской Федерации с указанием наименования и ИНН хозяйствующего субъекта;

4) иные документы и сведения, имеющие значение для дела.

6. Союзу «Торгово-промышленная палата Набережные Челны Республики Татарстан» в срок до 15 сентября 2023 года (включительно) необходимо представить в Управление (на электронный почтовый адрес: to16@fas.gov.ru, с дублированием на to16-<...>@fas.gov.ru) надлежащим образом следующие заверенные копии документов и сведений:

1) письменные пояснения по доводам, изложенным Вами на Комиссии 16.08.2023;

2) информацию относительно использования артикулов AWM, AWMP, AWML, AWMLP, AWFP, AWRFP, AWRP, AWF за пределами РФ (за рубежом), с приложением подтверждающих документов (при наличии).

**ВНИМАНИЕ:** В целях предотвращения угрозы распространения вируса COVID-19 (коронавирус) Управление рекомендует представлять свои интересы путем направления письменных пояснений, без непосредственного присутствия (по возможности) на заседании, либо подключением к TrueConf по ссылке: <https://fas1.tconf.rt.ru/c/2936565323>. В случае принятия решения о явке на заседание Комиссии просим обязательно обеспечить меры предосторожности и на заседании использовать медицинскую маску (иные средства защиты).

Об участии посредством удаленного доступа необходимо предварительно проинформировать ответственного исполнителя с направлением документов, подтверждающих полномочия для участия в рассмотрении настоящего дела.



Председатель Комиссии:  
Члены Комиссии:

<...> – (должностное лицо)

<...> – (должностное лицо)

<...> – (должностное лицо)