

РЕШЕНИЕ

« 27 » октября 2009г.

г. Москва

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Москве по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства, рассмотрев материалы дела №8-8-64/09 по признакам нарушения п.4 ч.1 ст.14 ФЗ «О защите конкуренции» в отношении ООО «ДЕЗСНАБ-ТРЕЙД», возбужденного по обращению ООО «ДЕО», в присутствии представителей: ООО «ДЕЗСНАБ-ТРЕЙД», ООО «ДЕО»

УСТАНОВИЛА:

Дело №8-8-64/09 в отношении ООО «ДЕЗСНАБ-ТРЕЙД» возбуждено по обращению ООО «ДЕО», поступившему из Свердловского УФАС России, о нарушении п.4 ч.1 ст.14 Федерального закона «О защите конкуренции», в части введения в оборот товара, если при этом незаконно использовались результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ, услуг, выразившегося во введении в оборот ООО «ДЕЗСНАБ-ТРЕЙД» продукции — средства для дезинфекции «Ди-Хлор» с использованием обозначения «Ди-Хлор», сходного до степени смешения с товарным знаком по свидетельству №247454 «ДЕОХЛОР», правообладателем которого является ООО «ДЕО».

Согласно заявлению ООО «ДЕО», использование ООО «ДЕЗСНАБ-ТРЕЙД» обозначения «Ди-Хлор» сходно до степени смешения с товарным знаком по свидетельству №247454, правообладателем которого является ООО «ДЕО», при производстве и реализации дезинфицирующего средства «Ди-Хлор», может ввести в заблуждение потребителей дезинфицирующего средства «ДЕО-ХЛОР».

Рассмотрев представленные материалы, выслушав доводы и возражения сторон по делу, Комиссией Московского УФАС России установлено следующее.

ООО «ДЕО» является юридическим лицом, действующим на основании Устава. ООО «ДЕО» осуществляет деятельность в области производства средств дезинфекции (включая дезинфицирующие, инсектицидные, родентицидные и прочие средства), моющих и чистящих средств для гигиены и ухода, товаров бытовой химии, и других товаров на основе собственных разработок, а также по отечественным и зарубежным технологиям; оптовая и розничная торговля дезинфицирующими, инсектицидными родентицидными средствами, моющими и чистящими средствами для гигиены и ухода, товарами бытовой химии; оказание услуг по производству дезинфекционной, дезинсекционной и дератизационной обработок для предприятий и населения.

ООО «ДЕО» является правообладателем товарного знака «ДЕОХЛОР» «DEOCHLOR», зарегистрированного Российским агентством по патентам и товарным знакам (свидетельство на товарный знак №247454 от 17.07.2002г.) в отношении 05 класса товаров согласно Международному классификатору товаров и услуг — средства дезинфицирующие для гигиенических целей; средства дезинфицирующие для химических туалетов; препараты химические для медицинских целей; в отношении 35 класса — продвижение товаров (для третьих

лиц); услуги снабженческие для третьих лиц (закупка и обеспечение предпринимателей товарами).

Состав указанного средства для дезинфекции запатентован ООО «ДЕО» Патентами на изобретения по Свидетельствам №2243765 от 08.09.2003, №2218939 от 19.08.2002г., выданными Федеральной службой по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам.

Согласно материалам дела №8-8-64/09, ООО «ДЕО» осуществляется производство и реализация продукции медицинского назначения - дезинфицирующего средства «ДЕО-ХЛОР» в таблетках (Сертификат соответствия №РОСС RU.АЯ46.В56084 от 18.05.2007г.)

ООО «ДЕЗСНАБ-ТРЕЙД» является юридическим лицом, действующим на основании Устава. ООО «ДЕЗСНАБ-ТРЕЙД» осуществляет деятельность по производству работ и оказанию услуг по дезинсекции, дератации и дезинфекции; производству средств дезинсекции, дератации, дезинфекции.

Согласно Свидетельству о государственной регистрации №77.99.1.2.У.4798.10.04 от 26.10.2004, выданному Федеральной службой по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека, а также Методическим указаниям по применению, утвержденными руководителем Департамента госсанэпиднадзора Минздрава России от 27.12.2002г., средство дезинфицирующее «ДЕО-ХЛОР» используется для дезинфекции поверхностей в помещениях, предметах обстановки, санитарно-технического оборудования, белья, посуды, игрушек, предметов ухода за больными, изделий медицинского назначения, медицинских отходов при инфекциях бактериальных, вирусной и грибковой этиологии в ЛПУ любого профиля, инфекционных очагах, на коммунальных объектах, предприятиях общественного питания, детских учреждениях, на санитарном транспорте, для дезинфекции и мытья поверхностей в помещениях, жесткой мебели при бактериальных инфекциях, инфекциях дыхательных путей, вирусных инфекциях, для профилактики, текущей и заключительной дезинфекции помещений, предметов обстановки, санитарно-технического оборудования на любых станциях и подвижных объектах железнодорожного транспорта, включая вокзалы, станции, метрополитен, пассажирские службы, специальные и вагоны рестораны, вагоны метрополитена, буфеты и другие объекты ведомственного подчинения, и населением в быту.

В соответствии со Свидетельством о государственной регистрации дезинфицирующих, дезинсекционных и дератационных средств для применения в быту, в лечебно-профилактических учреждениях и на других объектах для обеспечения безопасности и здоровья людей №77.99.18.939.Р.000396.12.03 от 19.12.2003г., выданным Государственной санитарно-эпидемиологической службой Российской Федерации, «Ди-Хлор» является дезинфицирующим средством в виде таблеток белого цвета круглой формы с запахом хлора.

Согласно инструкции по применению средства дезинфицирующего «Ди-Хлор», утвержденной генеральным директором ООО «ДЕЗСНАБ-ТРЕЙД» 09.09.2003г., дезинфицирующее средство «Ди-Хлор» предназначено для дезинфекции поверхностей в помещениях, жесткой мебели, санитарно-технического оборудования, белья, посуды (в том числе лабораторной), игрушек, предметов ухода за больными, изделий медицинского назначения, резиновых коврик,

уборочного инвентаря при инфекциях бактериальной, вирусной и грибковой этиологии при проведении текущей, заключительной и профилактической дезинфекции в лечебно-профилактических учреждениях, инфекционных очагах, на коммунальных объектах, предприятиях общественного питания, потребительских промышленных рынках, учреждениях социального обеспечения, пенитенциарных учреждениях; заключительной дезинфекции в детских учреждениях; проведения генеральных уборок в лечебно-профилактических и детских учреждениях.

На основании представленных документов и материалов дела №8-8-64/09, Комиссией Московского УФАС России установлено, что дезинфицирующее средство «ДЕО-ХЛОР», реализуемое ООО «ДЕО», и дезинфицирующее средство «Ди-Хлор», реализуемое ООО «ДЕЗСНАБ-ТРЕЙД», имеют схожий химический состав; обладают антимикробным действием, и предназначены для дезинфекции помещений, предметов ухода за больными, изделий медицинского назначения, при проведении дезинфекции в лечебно-профилактических учреждениях, инфекционных очагах, на коммунальных объектах, предприятиях общественного питания и других предприятиях и учреждениях. Выпускаются в одинаковой форме (в виде таблеток белого цвета), в пластиковых упаковках округлой формы белого цвета с различными этикетками.

Дезинфицирующее средство «ДЕО-ХЛОР», реализуемое ООО «ДЕО», и дезинфицирующее средство «Ди-Хлор», реализуемое ООО «ДЕЗСНАБ-ТРЕЙД», могут быть сравнимы по их функциональному назначению и применению.

В соответствии с п.3 ст.4 ФЗ «О защите конкуренции», взаимозаменяемые товары - товары, которые могут быть сравнимы по их функциональному назначению, применению, качественным и техническим характеристикам, цене и другим параметрам таким образом, что приобретатель действительно заменяет или готов заменить один товар другим при потреблении (в том числе при потреблении в производственных целях).

Дезинфицирующее средство «ДЕО-ХЛОР» реализуемое ООО «ДЕО» и дезинфицирующее средство «Ди-Хлор» реализуемое ООО «ДЕЗСНАБ-ТРЕЙД» могут быть сравнимы по их назначению, применению и потребительским свойствам, условиям реализации.

Таким образом, товары, реализуемые ООО «ДЕО» и ООО «ДЕЗСНАБ-ТРЕЙД» согласно их сходным потребительским характеристикам являются взаимозаменяемыми.

Согласно материалам дела №8-8-64/09, ООО «ДЕЗСНАБ-ТРЕЙД» осуществляется производство и реализация дезинфицирующего средства «Ди-Хлор» (Сертификат соответствия №РОСС RU.АЯ12.В18671 от 27.06.2008г.)

В соответствии со п.4 ст.4 ФЗ «О защите конкуренции», товарный рынок - сфера обращения товара (в том числе товара иностранного производства), который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров, в границах которой (в том числе географических) исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами.

Согласно материалам дела №8-8-64/09, а также документам, представленным

ООО «ДЕО», дезинфицирующее средство «ДЕО-ХЛОР» ООО «ДЕО» и дезинфицирующее средство «Ди-Хлор» ООО «ДЕЗСНАБ-ТРЕЙД» реализуются для дезинфекции поверхностей в помещениях, предметах обстановки, изделий медицинского назначения и т.д., физическим и юридическим лицам, в том числе путем участия в конкурсах и торгах по закупке дезинфицирующих средств. Обозначаются как аналоги, и включаются в одни и те же лоты «дезинфицирующие средства, выпускаемые в форме таблеток».

Условия реализации дезинфицирующего средства «ДЕО-ХЛОР» ООО «ДЕО» и дезинфицирующего средства «Ди-Хлор» ООО «ДЕЗСНАБ-ТРЕЙД» являются сходными.

В соответствии со ст.4 Федерального закона «О защите конкуренции» конкуренция – 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.

Таким образом, ООО «ДЕО» и ООО «ДЕЗСНАБ-ТРЕЙД» являются конкурентами, осуществляющими предпринимательскую деятельность на одном и том же товарном рынке дезинфицирующих средств.

Согласно Патентоведческому заключению о возможности смешения обозначений, используемых для маркировки однородных товаров различными производителями от 30.07.09г., товары, поставляемые ООО «ДЕО» и ООО «ДЕЗСНАБ-ТРЕЙД» однородны; обозначение «ДИ-ХЛОР» сходно до степени смешения с обозначениями «ДЕОХЛОР», «ДЕО-ХЛОР», так как оно ассоциируется с каждым из них в целом; продвижение однородного товара с размещением на его упаковке обозначением «ДИ-ХЛОР», сходным до степени смешения с обозначениями, исключительное право на использование которых принадлежит ООО «ДЕО», является нарушением исключительных прав ООО «ДЕО», а также могут ввести в заблуждение потребителей и нарушить их интересы.

Согласно Справке, подготовленной Федеральной службой по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам (РОСПАТЕНТ), установлено что товар «дезинфицирующее средство», в отношении которого использовано обозначение «Ди-Хлор» является однородным товарам в отношении которых зарегистрирован товарный знак по свидетельству №247454. Наименование «Ди-Хлор» может быть признано сходным до степени смешения с товарным знаком «ДЕОХЛОР» «DEOCHLOR» по свидетельству №247454, так как оно ассоциируется с ним в целом в силу фонетического сходства словесных элементов.

ООО «ДЕО» не предоставляло ООО «ДЕЗСНАБ-ТРЕЙД» права на использование товарного знака «ДЕОХЛОР» «DEOCHLOR» по свидетельству №247454.

В соответствии с п.4 ч.1 ст.14 ФЗ «О защите конкуренции» не допускается продажа, обмен или иное 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.

Таким образом, Комиссией Московского УФАС России установлено, что ООО

«ДЕЗСНАБ-ТРЕЙД» при введении в оборот дезинфицирующего средства «Ди-Хлор», использовано обозначение «Ди-Хлор», сходное до степени смешения с товарным знаком по свидетельству №247454, без разрешения правообладателя - ООО «ДЕО».

Использование ООО «ДЕЗСНАБ-ТРЕЙД» при введении в оборот дезинфицирующего средства «Ди-Хлор» обозначения «Ди-Хлор», сходного до степени смешения с товарным знаком по свидетельству №247454, правообладателем которого является ООО «ДЕО», противоречит п. 3 ст. 1484 Гражданского Кодекса Российской Федерации, а именно, нарушает исключительные права правообладателя товарного знака по свидетельству №247454, зарегистрированного для товаров 05 и 35 классов Международной классификации товаров и услуг, путем использования без его разрешения сходных с его товарными знаками обозначения в отношении товаров, для индивидуализации которых товарный знак зарегистрирован, или однородных товаров, если в результате такого использования возникает вероятность смешения, а также требованиям п.4 ч.1 ст.14 ФЗ «О защите конкуренции» в части продажи или иного введения в оборот товара, если при этом незаконно использовались результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ, услуг.

Согласно Акту несоответствия качества поставленного товара по муниципальному контракту Муниципального учреждения Артемовского городского округа «Центральная районная больница» (далее МУ Артемовского городского округа «ЦРБ») от 13.10.2008г. №674-1/П, спецификации к муниципальному контракту от 13.10.2008г. №674-1/П, МУ Артемовского городского округа «ЦРБ» у ООО «Торговый дом «Медфармсервис» приобретено дезинфицирующее средство «Ди-Хлор» в таблетках №300 в количестве 300 уп., что подтверждается товарными накладными.

Согласно Акту несоответствия качества поставленного товара по муниципальному контракту МУ Артемовского городского округа «ЦРБ» от 13.10.2008г. №674-1/П, дезинфицирующее средство «Ди-хлор» (производства ООО «ДЕЗСНАБ-ТРЕЙД») не является аналогом дезинфицирующего средства «Део-хлор» (производства ООО «ДЕО») по причине различия некоторых физико-химических характеристик и режимов применения данных средств.

Согласно п.4.5 Инструкции по применению средства дезинфицирующего «Ди-хлор» ООО «ДЕЗСНАБ-ТРЕЙД», обработку поверхностей в помещениях способом протирания рабочими растворами средства «Ди-хлор» следует проводить в отсутствие больных, после обработки помещение проветрить до исчезновения запаха хлора, что недопустимо в условиях круглосуточной работы стационара.

Обработку поверхностей в помещениях способом протирания рабочими растворами дезинфицирующего средства «Део-хлор» можно проводить в присутствии больных.

Таким образом, Комиссией Московского УФАС России установлено, что в результате использования ООО «ДЕЗСНАБ-ТРЕЙД» при реализации дезинфицирующего средства «Ди-Хлор» обозначения «Ди-Хлор», сходного до степени смешения с товарным знаком по свидетельству №247454, правообладателем которого является ООО «ДЕО», для однородных товаров в

гражданском обороте у покупателей может возникнуть вероятность смешения в силу их общего восприятия (сходного функционального назначения, применения и потребительских свойств).

Ссылка ООО «ДЕЗСНАБ-ТРЕЙД» на заключение специалиста по вопросу возможного нарушения исключительного права на товарный знак «ДЕОХЛОР» «DEOCHLOR» по свидетельству №247454, в соответствии с которым обозначения «Ди-Хлор» и «ДЕОХЛОР» «DEOCHLOR» не имеют сходства, признана Комиссией Московского УФАС России несостоятельной, так как в материалах дела №8-8-64/09 по данному вопросу имеется заключение Федеральной службой по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам (РОСПАТЕНТ).

Недобросовестной конкуренцией являются любые действия хозяйствующих субъектов, 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.

Таким образом, Комиссией Московского УФАС России установлен факт нарушения ООО «ДЕЗСНАБ-ТРЕЙД» п.4 ч.1 ст.14 ФЗ «О защите конкуренции», выразившийся в использовании при введении в оборот дезинфицирующего средства «Ди-Хлор» обозначения «Ди-Хлор», сходного до степени смешения с товарным знаком по свидетельству №247454 правообладателем которого является ООО «ДЕО».

Действия ООО «ДЕЗСНАБ-ТРЕЙД» признаны Комиссией Московского УФАС России недобросовестной конкуренцией.

Руководствуясь ч.1 ст. 39, ст. 41 Федерального закона «О защите конкуренции», Комиссия

РЕШИЛА:

1. Признать ООО «ДЕЗСНАБ-ТРЕЙД» нарушившим п.4 ч.1 ст.14 ФЗ «О защите конкуренции», в части использования при введении в оборот дезинфицирующего средства «Ди-Хлор» обозначения «Ди-Хлор», сходного до степени смешения с товарным знаком по свидетельству №247454 правообладателем которого является ООО «ДЕО».

2. Выдать ООО «ДЕЗСНАБ-ТРЕЙД» предписание о прекращении нарушения антимонопольного законодательства.

Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Московского УФАС России для возбуждения дела об административном правонарушении, предусмотренном ст. 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Настоящее решение может быть обжаловано в ФАС России, либо в арбитражный суд в соответствии с АПК РФ.

ПРЕДПИСАНИЕ о прекращении нарушений антимонопольного законодательства

«27_» октября 2009 г. г. Москва

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Москве по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства, руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частью 4 статьи 41, статьей 50 Федерального закона от 26.07.2006г. №135-ФЗ «О защите конкуренции», на основании своего решения от 21 октября 2009 года по делу №8-8-64/09 о нарушении ООО «ДЕЗСНАБ-ТРЕЙД» п.4 ч.1 ст.14 Федерального закона «О защите конкуренции»,

ПРЕДПИСЫВАЕТ:

1. ООО «ДЕЗСНАБ-ТРЕЙД» в месячный срок со дня получения настоящего предписания прекратить нарушение п.4 ч.1 ст.14 Федерального закона «О защите конкуренции», в части использования при введении в оборот дезинфицирующего средства «Ди-Хлор» обозначения «Ди-Хлор», сходного до степени смешения с товарным знаком по свидетельству №247454, правообладателем которого является ООО «ДЕО».
2. О выполнении настоящего предписания сообщить в трехдневный срок с момента исполнения настоящего Предписания, представив в адрес Московского УФАС России соответствующие доказательства.

Предписание может быть обжаловано в арбитражный суд в течение трех месяцев со дня его вынесения.

Примечание. За уклонение от исполнения или несвоевременное исполнение настоящего Предписания в соответствии со статьями 36 и 51 Федерального закона «О защите конкуренции» коммерческие и некоммерческие организации и их руководители, должностные лица органов исполнительной власти, физические лица, в том числе индивидуальные предприниматели несут административную ответственность, предусмотренную ч.2.5 ст. 19.5 Кодекса Российской Федерации об административной ответственности. Привлечение к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации, не освобождает от обязанности исполнить предписание антимонопольного органа.