

О П Р Е Д Е Л Е Н И Е

о назначении дела № 046/01/14.6-267/2019

о нарушении антимонопольного законодательства к рассмотрению

17 мая 2019 года

г. Курск

Председатель Комиссии управления Федеральной антимонопольной службы по Курской области по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства <..>

У С Т А Н О В И Л:

В управление Федеральной антимонопольной службы (далее – Курское УФАС России) 20.02.2019г. поступило заявление АО «Рудоавтоматика им. В.В. Сафошина» (далее – АО «Рудоавтоматика») (вх. №759) о нарушении исключительного права на товарный знак и фирменное наименование АО «Рудоавтоматика».

В ходе рассмотрения заявления Курским УФАС России затребована документированная информация и письменные пояснения у ООО «Горэлектроснаб», ПАО «Михайловский ГОК» и ООО «Темир» в целях установления наличия/отсутствия признаков нарушения антимонопольного законодательства.

По результатам рассмотрения заявления АО «Рудоавтоматика», приложенных к нему материалов, а также документов и информации, полученных в ходе рассмотрения заявления, было установлено следующее.

АО «Рудоавтоматика» осуществляет на территории РФ предпринимательскую деятельность по производству и реализации низковольтных комплектных устройств для систем управления электроприводами карьерных экскаваторов, комплектных распределительных устройств и устройств безопасности для защиты персонала от поражения электрическим током, в том числе Устройств защитного отключения типа реле утечки полупроводниковое (далее - РУП). Заявитель является производителем и оптовым поставщиком указанных товаров.

АО «Рудоавтоматика» является обладателем исключительного права на товарный знак, зарегистрированный в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации, что подтверждается свидетельством о регистрации товарного знака от 26 мая 2006 года №307305.

Право использования указанного товарного знака не предоставлялось третьим лицам.

03.12.2018г. по договору №171237 от 19.06.2017г. поставщиком – ООО «Горэлектроснаб» в ПАО «Михайловский ГОК» были поставлены РУПы под товарным знаком и фирменным наименованием АО «Рудоавтоматика» в количестве 18 штук.

13.12.2018г. было забраковано 13 штук РУПов, что подтверждено актом скрытых недостатков от 13.12.2018г. ПАО «Михайловский ГОК» направило письмо в адрес ООО «Горэлектроснаб» о вызове представителя поставщика (исх.№44-12735 от 17.12.2018г.).

20.12.2018г. согласно акту приемки МПЗ по количеству и качеству в присутствии представителя ООО «Горэлектроснаб» <...> **поставщик произвел замену РУПов, устройства ненадлежащего качества были возвращены ООО «Горэлектроснаб»** вместе с паспортами на устройства.

26.12.2018 года ПАО «Михайловский ГОК» направило в адрес АО «Рудоавтоматика» письмо (исх. №3319), в котором указало, что «...рудоуправлением ПАО «Михайловский ГОК» 05.12.2018г. получены устройства РУП-380/220 производства АО «Рудоавтоматика им. В. В. Сафошина» в количестве 18 штук. Поставщик данного устройства ООО «Горэлектроснаб» (ИНН 3127016102 ОГРН 1173123013799). При проверке их работоспособности на стенде, 13 из них оказались неисправны и были заменены поставщиком».

16 января 2019 года на территории Рудоуправления ПАО «Михайловский ГОК» совместно с представителями АО «Рудоавтоматика» был произведен осмотр РУПов в количестве 13 штук, поставленных ООО «Горэлектроснаб».

По итогам совместного осмотра был составлен акт совместного осмотра устройств РУП 380/220 от 16.01.2019г., которым установлено, что **устройства РУП в количестве 13 шт. не являются устройствами, изготовленными АО «Рудоавтоматика»** по следующим признакам:

1) устройства РУП 380/220 с заводскими номерами, указанными в Приложении №1 к Акту совместного осмотра устройств РУП 380/220 от 16.01.2019 были изготовлены в сентябре 2018 года, а не в июле, как указано в паспортах и на шильдике устройств;

2) форма паспортов не соответствует установленному образцу Заказчика; конструкторский номер паспортом не соответствует конструкторскому номеру РУПов; лица, подписавшие паспорта, не являются сотрудниками Заявителя; оттиск печати ОТК не соответствует оттиску печати ОТК Заявителя; форма паспорта не зарегистрирована, отсутствует идентификационный номер <...> не подписана основная табличка паспортов; лица, указанные в основной табличке паспортов, не являются сотрудниками Заявителя;

3) качество материала и печати шильдика на устройства не соответствует применяемому Заявителем;

4) метод изготовления печатных плат не соответствует технологии Заявителя (один из показателей — отсутствие маркировки на плате);

- 5) качество выполнения радио- и электромонтажа не соответствуют требованиям, предъявляемым к оборудованию Заказчика;
- 6) отсутствует герметизация разъема программирования;
- 7) платы не проходили процесс лакировки, что не соответствует производственной технологии, существующей у Заказчика;
- 8) комплектующие, установленные на плате, не соответствуют применяемым у Заказчика: разъем внешних цепей; кнопки управления; магнит на корпусе; упор датчика (в некоторых случаях отсутствует).

Из письменных пояснений ООО «Горэлектроснаб» следует, что **все РУПы**, поставленные в ПАО «Михайловский ГОК», **исправны**, были **приняты комиссией** в присутствии представителей ООО «Горэлектроснаб» и ПАО «Михайловский ГОК», о чем были составлены акты, которые со слов ООО «Горэлектроснаб» были переданы в правоохранительные органы.

ООО «Горэлектроснаб» указало, что закупило данные РУПы у **ООО «ТЕМИР»** (ИНН 3128092096 ОГРН 1133128000939) по договору №ТЕМ036/17 от 15.06.2017г. в количестве 18 шт., факт поставки устройств подтвержден <...>

При этом объемы закупки РУПов ООО «Горэлектроснаб» за 2017-2019гг в натуральном выражении **составляет 18 штук**. Объемы реализации ООО «Горэлектроснаб» РУПов за 2017-2019гг в натуральном выражении **составляет 18 штук**.

Таким образом, между пояснениями ООО «Горэлектроснаб» и ПАО «Михайловский ГОК» усматриваются существенные противоречия. Так, ООО «Горэлектроснаб» утверждает, что РУПы, поставленные в ПАО «Михайловский ГОК», были исправны, претензий у покупателя не было, в то же время ПАО «Михайловский ГОК» утверждает, что 13 РУПов из 18 поставленных с дефектами, и были заменены поставщиком на исправные, свою позицию ПАО «Михайловский ГОК» подтверждает документально. В случае замены неисправных РУПов количество закупленных ООО «Горэлектроснаб» РУПов должно быть более 18 штук, однако ООО «Горэлектроснаб» утверждает, что за последние 3 года объем закупки РУПов составляет 18 штук.

Из пояснений ООО «ТЕМИР» следует, что РУПы, поставленные в ООО «Горэлектроснаб», были закуплены в ООО «Альянс» (ИНН 7816593260 ОГРН 1147847292460,). При этом **документов, подтверждающих поставку устройств** ООО «Альянс» в ООО «ТЕМИР», кроме <...> от 16.11.2018г., в Курское УФАС России **не предоставлено**.

ООО «ТЕМИР» даны пояснения, что договор купли-продажи между ООО «Альянс» и ООО «ТЕМИР» **не заключался**, товарно-транспортных накладных, платежно-расчетных документов не представлено. Из пояснений ООО «ТЕМИР» следует, что **товар не оплачивался**, т.к. у оборудования были выявлены дефекты и оборудование было заменено. Однако, актов скрытых недостатков, технического обследования оборудования или иных документов, подтверждающих неисправность устройств не предоставлено.

В то же время из письменных пояснений ООО «ТЕМИР» следует, что РУПы под товарным знаком и фирменным наименованием АО «Рудоавтоматика» были поставлены ООО «Альянс» 16.11.2018г. При этом, **ООО «Альянс» с 30.11.2018г. ликвидировано.**

Таким образом, ООО «ТЕМИР» не имеет доказательств покупки указанных РУПов, но имеются доказательства поставки данным обществом указанного оборудования в ООО «Горэлектроснаб».

Согласно п.1 ст.1225 ГК РФ результатами интеллектуальной деятельности и приравненным к ним средствам индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, которым предоставляется правовая охрана (интеллектуальной собственностью) являются, в т.ч.

- товарные знаки и знаки обслуживания;

- фирменные наименования.

Согласно ч. 3 ст. 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.**

Согласно ч.1 ст. 1474 ГК РФ **юридическому лицу принадлежит исключительное право использования своего фирменного наименования в качестве средства индивидуализации** любым не противоречащим закону способом (исключительное право на фирменное наименование), в том числе путем его указания на вывесках, бланках, в счетах и иной документации, в объявлениях и рекламе, на товарах или их упаковках, в сети «Интернет».

В соответствии с ч.3 ст. 1474 ГК РФ **не допускается использование юридическим лицом фирменного наименования**, тождественного фирменному наименованию другого юридического лица или сходного с ним до степени смешения, если указанные юридические лица осуществляют аналогичную деятельность и фирменное наименование второго юридического лица было включено в единый государственный реестр юридических лиц ранее, чем фирменное наименование первого юридического лица.

Основным видом деятельности ООО «ТЕМИР» является «Торговля оптовая металлами и металлическими рудами» (ОКВЭД 46.72). Одним из дополнительных видов деятельности является ОКВЭД 46.6 «Торговля оптовая прочими машинами, оборудованием и принадлежностями», который включает ОКВЭД 46.63 «Торговля

оптовая машинами и оборудованием для добычи полезных ископаемых и строительства» и 46.69 «Торговля оптовая прочими машинами и оборудованием». Организация осуществляет оптовую реализацию оборудования, что подтверждается договором №ТЕМ036/17 от 15 июня 2017г.

Основным видом деятельности АО «Рудоавтоматика» ОКВЭД 28.92 «Производство машин и оборудования для добычи полезных ископаемых и строительства». Одним из дополнительных видов деятельности является ОКВЭД 46.69 «Торговля оптовая прочими машинами и оборудованием». Осуществляет деятельность по производству и продаже РУПов, что подтверждено Контрактом №03-672 от 12.05.2017 г., договором поставки №03-658 от 07.02.2017г., договором №03-717 от 22.06.2018г.

Исходя из вышеизложенного ООО «ТЕМИР» и АО «Рудоавтоматика» **являются конкурентами.**

АО «Рудоавтоматика им. В.В. Сафошина» включено в единый государственный реестр юридических лиц 16.05.2002 г.

Исключительное право на товарный знак принадлежит АО «Рудоавтоматика» с 26 мая 2006 года. Срок действия исключительного права продлен до 28 марта 2025г.

Таким образом, АО «Рудоавтоматика» более 10 лет производит и реализует оборудование под товарным знаком №307305 и фирменным наименованием АО «Рудоавтоматика», и в силу этого приобрело конкретную деловую репутацию и известность среди потребителей как Российской Федерации, так и зарубежом.

РУПы с товарным знаком и фирменным наименованием АО «Рудоавтоматика» были поставлены ООО «ТЕМИР» в 2018 году, т.е. на момент, когда оборудование АО «Рудоавтоматика» было уже узнаваемо среди потребителей и организация приобрела определенную деловую репутацию как производитель устройств безопасности для защиты персонала от поражения электрическим током под товарным знаком АО «Рудоавтоматика».

Действия ООО «ТЕМИР» по введению в оборот на территории Российской Федерации РУПов под товарным знаком и фирменным наименованием АО «Рудоавтоматика», может ввести потребителей в заблуждение относительно производителя указанного товара.

Введение в заблуждение имеет своей целью привлечение внимания к своим товарам путем распространения недостоверной информации о производителе (изготовителе) такого товара.

ООО «ТЕМИР», реализуя РУПы под товарным знаком и фирменным наименованием АО «Рудоавтоматика», использует деловую репутацию АО «Рудоавтоматика» для целей получения преимущества при осуществлении предпринимательской деятельности, что может причинить убытки за счет оттока потребителей.

Согласно ч. 2 ст. 15 ГК РФ под убытками понимаются расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления нарушенного права, утрата или повреждение его имущества (реальный ущерб), а также **неполученные доходы**, которые это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено (**упущенная выгода**).

При этом, в силу прямого указания нормы п. 9 ст. 4 ФЗ «О защите конкуренции», для признания действий хозяйствующего субъекта недобросовестной конкуренцией достаточно одной лишь возможности наступления перечисленных в законе последствий и доказательств реального ущерба не требуется.

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

Статьей 14.6 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.

Согласно ст.10-bis «Парижской конвенции по охране промышленной собственности»

актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах. В частности подлежат запрету в т.ч., все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов промышленной или торговой деятельности конкурента.

При таких обстоятельствах, в действиях ООО «ТЕМИР» усматриваются признаки

нарушения п. 1 ст.14.6 ФЗ «О защите конкуренции».

Руководствуясь частью 13 статьи 44 Федерального закона №135-ФЗ от 26.07.2006г. «О защите конкуренции»

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Назначить дело №046/01/14.6-267/2019 к рассмотрению на **19 июня 2019 года в 11 часов 00 минут** по адресу: г. Курск, ул. Марата, 9.

2. **Привлечь к участию в рассмотрении дела в качестве заявителя АО «Рудоавтоматика им. В.В. Сафошина»** (ИНН4633000397 ОГРН 1024601219004 Курская обл., г. Железногорск, ул. Мира, 1).

3. **Привлечь к участию в рассмотрении дела в качестве ответчика ООО «ТЕМИР»** (ИНН 3128092096 ОГРН 1133128000939 Белгородская обл., г. Старый Оскол, ул. Прядченко, д.112, оф.3).

4. **Привлечь к участию в рассмотрении дела в качестве заинтересованного лица ПАО «Михайловский ГОК»** (ИНН 4633001577 ОГРН 1024601215088 Курская обл., г. Железногорск, ул. Ленина, д.21).

5. **Привлечь к участию в рассмотрении дела в качестве заинтересованного лица ООО «Горэлектроснаб»** (ИНН 3127016102 ОГРН 1173123013799 Белгородская обл. г. Губкин, ул. Дзержинского, 115б).

6. **ПАО «Михайловский ГОК» в срок до 11 июня 2019 года** представить следующую информацию и документы (заверенные читаемые копии):

6.1. Паспорта на 18 РУПов, поставленных ООО «Горэлектроснаб» (письмом ПАО «Михайловский ГОК» от 25.03.2019г. №44-690ГКО в ответ на запрос Курского УФАС России от 04.03.2019 №660 представлены только 13 паспортов РУПов из 18).

6.2. Товарно-транспортные накладные на РУПы, которые были заменены ООО «Горэлектроснаб».

6.3. Письменные пояснения о совместной проверке ПАО «Михайловский ГОК» и АО «Рудоавтоматика» только 13 РУПов, а не всей партии.

7. **ООО «Горэлектроснаб» в срок до 11 июня 2019 года** представить следующую информацию и документы (заверенные читаемые копии):

7.1. Достоверные сведения **о количестве поставленных** в ПАО «Михайловский ГОК» РУПов, и **о количестве реализованных и закупленных** РУПов под товарным знаком и фирменным наименованием АО «Рудоавтоматика» за период 2017-2019гг., в соответствии с таблицами:

Таблица №1 Объемы реализации РУПов в натуральном и стоимостном выражении под товарным знаком и фирменным наименованием АО «Рудоавтоматика».

д	Объемы реализации	
	шт.	тыс. руб.
17		
18		
19		

Таблица №2 Объемы закупки РУПов под товарным знаком АО «Рудоавтоматика» у иных лиц в натуральном и стоимостном выражении.

д	Наименование контрагента, ИНН, ОГРН	Реквизиты договоров	Объемы закупки	
			шт.	тыс. руб.
17				
18				
19				

Курское УФАС России обращает внимание на то, что согласно ч. 5 ст. 19.8 КоАП РФ **непредставление или несвоевременное представление** в антимонопольный орган **сведений (информации)**, предусмотренных антимонопольным **законодательством** Российской Федерации, в том числе **непредставление сведений (информации) по требованию указанного органа**, а равно представление в антимонопольный орган **заведомо недостоверных сведений (информации)**, влечет **наложение административного штрафа** на граждан в размере от одной тысячи пятисот до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц - от десяти тысяч до пятнадцати тысяч рублей; **на юридических лиц - от пятидесяти тысяч до пятисот тысяч рублей.**

7.2. Договоры со всеми приложениями, дополнениями, изменениями на поставку **всех** РУПов на ПАО «Михайловский ГОК» с приложением товарно-транспортных накладных, счетов-фактур, платежных поручений.

7.3. Все договоры со всеми приложениями, дополнениями, изменениями на закупку РУПов под товарным знаком и фирменным наименованием АО «Рудоавтоматика», с приложением товарно-транспортных накладных, счетов-фактур, актов приемки,

платежных документов.

7.4. Паспорта на РУПы, которые были возвращены ПАО «Михайловский ГОК» в связи с выявленными дефектами.

7.5. Документы, подтверждающие замену РУПов ненадлежащего качества (товарно-транспортные накладные, акты технического обследования устройств, иные документы).

7.6. Платежные поручения по договору поставки №ТЕМ036/17 от 15.06.2017г. на поставку РУПов ООО «ТЕМИР» в ООО «Горэлектроснаб».

8. **ООО «ТЕМИР» в срок до 11 июня 2019 года** представить следующую информацию и документы (заверенные читаемые копии):

8.1. **Все договоры** с ООО «Альянс» со всеми приложениями, изменениями и дополнениями, действующие, прекратившие свое действие по любым основаниям.

8.2. Письменные пояснения с документарным подтверждением об отсутствии договора с ООО «Альянс» на поставку РУПов, платежно-расчетных документов.

8.3. Документы, подтверждающие, что ООО «Альянс» поставило РУПы ненадлежащего качества (акты технического обследования устройств, акты приемки по качественным характеристикам товара, акты скрытых недостатков товара, иные документы);

8.4. Письменные пояснения о способе доставки РУПов от ООО «Альянс» (г. Санкт-Петербург) в ООО «ТЕМИР» (г. Старый Оскол) с приложением **документов первичного бухгалтерского учета**, иных документов подтверждающих поставку устройств:

- в случае доставки железнодорожным транспортом, договор на оказание услуг железнодорожной перевозки, товарно-транспортная накладная, иные документы, подтверждающие доставку;

- в случае доставки транспортной компанией, договор на оказание услуг по доставке груза, товарно-транспортная накладная, иные документы, подтверждающие доставку;

- в случае самостоятельной доставки РУПов, товарно-транспортная накладная, путевые листы, ФИО, контакты водителя транспортного средства и лица, сопровождающего груз, иные документы, подтверждающие доставку.

8.5. Копию паспорта руководителя общества (1-я страница и страница с регистрацией места жительства), приказ о назначении на должность, трудовой договор (контракт).

8.6. Письменные пояснения и документы, которые, по мнению ответчика, могут иметь значение для принятия решения о наличии/отсутствии признаков нарушения антимонопольного законодательства.

Курское УФАС России обращает внимание на необходимость ответа на каждый пункт настоящего определения и предоставления всех сведений с подписью уполномоченного должностного лица и заверенных печатью организации.

Явка руководителей АО «Рудоавтоматика», ООО «ТЕМИР», ООО «Горэлектроснаб», ПАО «Михайловский ГОК» или их представителей (с доверенностью на участие в рассмотрении дела) обязательна.

Согласно ч.1 ст.25 Федерального закона от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» коммерческие и некоммерческие организации **обязаны представлять в антимонопольный орган** (его должностным лицам) по его мотивированному требованию в установленный срок необходимые антимонопольному органу в соответствии с возложенными на него полномочиями документы, объяснения, информацию соответственно в письменной и устной форме (в том числе информацию, составляющую коммерческую, служебную, иную охраняемую законом тайну), включая служебную переписку в электронном виде.

На основании ч. 5 ст.19.8 КоАП РФ. **непредставление или несвоевременное представление** в антимонопольный орган **сведений (информации)**, предусмотренных антимонопольным **законодательством** Российской Федерации, в том числе **непредставление сведений (информации)** по требованию указанного **органа**, а равно представление в антимонопольный орган **заведомо недостоверных сведений (информации)**, влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от одной тысячи пятисот до двух тысяч пятисот рублей; на должностных лиц - от десяти тысяч до пятнадцати тысяч рублей; на **юридических лиц - от пятидесяти тысяч до пятисот тысяч рублей.**

В соответствии с ч.1 ст. 26 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» информация, составляющая коммерческую, служебную, иную охраняемую законом тайну и полученная антимонопольным органом при осуществлении своих полномочий, не подлежит разглашению, за исключением случаев, установленных федеральными законами.