

ПОСТАНОВЛЕНИЕ

о назначении административного наказания по делу
об административном правонарушении № 4-14.33-970/77-17

«15» августа 2017 года

г. Москва

Я, заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве (далее – Московского УФАС России) <...>, рассмотрев протокол от 02.08.2017 и материалы дела об административном правонарушении № 4-14.33-970/77-17, возбужденного в отношении юридического лица - ООО «ААМ Системз» (ОГРН 1107746036540, ИНН 7707718776, КПП 770701001, дата регистрации: 27.01.2010, место нахождения: 127055, г. Москва, ул. Новослободская, д. 67/69, пом. 8, комн. 1) по факту нарушения п. 1 ст. 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее - Закон о защите конкуренции), выразившегося во введении в оборот товара с использованием обозначения «SENSIT», сходного до степени смешения с товарным знаком «SENSEIT», принадлежащим Компании ОУПЕН АЛЛАЙЕНС ЛИМИТЕД по свидетельству № 441003, в присутствии законного представителя ООО «ААМ Системз» - <...>, защитника <...> по доверенности от 27.07.2017 б/н,

УСТАНОВИЛ:

Решением Комиссии Управления Московского УФАС России по рассмотрению дел о нарушениях антимонопольного законодательства Российской Федерации по делу № 1-14-1211/77-16 (от 17.01.2017 № ИГ/1638) в действиях ООО «ААМ Системз» установлен факт нарушения требований п. 1 ст. 14.6 Закона о защите конкуренции, выразившегося в акте недобросовестной конкуренции в форме введения в оборот товара с использованием обозначения «SENSIT», сходного до степени смешения с товарным знаком «SENSEIT», принадлежащим Компании «ОУПЕН АЛЛАЙЕНС ЛИМИТЕД» в соответствии со свидетельством № 441003.

В соответствии с п. 7 ст. 4 Закона о защите конкуренции, конкуренцией является 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.

Согласно п. 5 ст. 4 Закона о защите конкуренции, под хозяйствующим субъектом понимается коммерческая организация, некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход, индивидуальный предприниматель, иное физическое лицо, не зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя, но осуществляющее профессиональную деятельность, приносящую доход, в соответствии с федеральными законами на основании государственной регистрации и (или) лицензии, а также в силу членства в саморегулируемой организации.

П. 4 ст. 4 Закона о защите конкуренции установлено, что товарным рынком является сфера обращения товара, который не может быть заменен другим товаром,

или взаимозаменяемых товаров, в границах которой исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами.

Согласно ч. 5.1 ст. 45 Закона о защите конкуренции, при рассмотрении дела о нарушении антимонопольного законодательства антимонопольный орган проводит анализ состояния конкуренции в объеме, необходимом для принятия решения о наличии или об отсутствии нарушения антимонопольного законодательства.

Исходя из пункта 1.4 Порядка проведения анализа состояния конкуренции на товарном рынке, утвержденного приказом ФАС России от 28.04.2010 № 220, проведение анализа состояния конкуренции на товарном рынке не требуется для дел о нарушении антимонопольного законодательства в части недобросовестной конкуренции.

ООО «ААМ Системз» (место нахождения: 127055, г. Москва, ул. Новослободская, д. 67/69, пом. 8, комн. 1) является юридическим лицом, действующим на основании Устава, включено в Единый государственный реестр юридических лиц (далее - ЕГРЮЛ) 27.01.2010 за основным государственным регистрационным номером 1107746036540, ИНН 7707718776, КПП 770701001.

Согласно выписке из ЕГРЮЛ, основным видом деятельности ООО «ААМ Системз» является деятельность агентов по оптовой торговле машинами, промышленным оборудованием, судами и летательными аппаратами, код по Общероссийскому классификатору видов деятельности 029-2014 КДЕС. Ред. 2 (далее - ОКВЭД) - 46.14.

ООО «ААМ Системз» также осуществляет разработку компьютерного программного обеспечения (код ОКВЭД 62.01), консультативную деятельность и работы в области компьютерных технологий (код ОКВЭД 62.02) и др.

Осуществление указанной деятельности ООО «ААМ Системз» подтверждается в том числе накладной на отпуск от 02.10.2015 № Р-021015-1, в соответствии с которой Компании «ОУПЕН АЛЛАЙЕНС ЛИМИТЕД» передается во временное пользование беспроводной парковочный датчик Sensit FM EU Black (серийный № 0000AFF5), монтируемый в дорожное покрытие, а также сведениями из общедоступных источников информации, в частности сайта в сети Интернет по адресу: www.aamsystems.ru.

Компания «ОУПЕН АЛЛАЙЕНС ЛИМИТЕД» (адрес: Иродоту, 3, П.К. 3095, г. Лимассол, Кипр) учреждена в соответствии с законами Республики Кипр, регистрационный номер HE 268993, является правообладателем товарного знака по свидетельству № 441003 и осуществляет свою деятельность через ООО «Сэнсит.ру», являющееся лицензиатом Компании в соответствии с лицензионным договором о предоставлении права на использование товарного знака от 01.08.2012, что подтверждается материалами дела № 1-14-1211/77-16.

ООО «Сэнсит.ру» (место нахождения: 129594, г. Москва, ул. Суцевский вал, д. 16, стр. 4) является юридическим лицом, действующим на основании Устава, включено в ЕГРЮЛ 11.11.2010 за основным государственным регистрационным

номером 1107746917574, ИНН 7734646143, КПП 771501001.

Согласно выписке из ЕГРЮЛ, основным видом деятельности ООО «Сэнсит.ру» является розничная торговля, осуществляемая непосредственно при помощи информационно-коммуникационной сети Интернет, код ОКВЭД 47.91.2. ООО «Сэнсит.ру» также осуществляет оптовую торговлю прочими машинами и оборудованием (код ОКВЭД 46.69), деятельность агентов, специализирующуюся на оптовой торговле прочими отдельными видами товаров (код ОКВЭД 46.18).

Осуществление указанной деятельности ООО «Сэнсит.ру» подтверждается договором поставки от 09.04.2015 № SNT-016-090415, заключенным между ООО «Сэнсит.ру» и ООО «Асбис», договором от 14.11.2014 № SNT-029-141114, заключенным между ООО «Сэнсит.ру» и ЗАО «Юлмарт», а также иными договорами, представленными в материалы дела № 1-14-1211/77-16.

Таким образом, установлено, что Компания «ОУПЕН АЛЛАЙЕНС ЛИМИТЕД» и ООО «ААМ Системз» осуществляют хозяйственную деятельность на товарном рынке по оптовой торговле машинами и прочим оборудованием, в том числе на территории г. Москвы, а следовательно являются конкурентами, действующими на едином товарном рынке.

Компания «ОУПЕН АЛЛАЙЕНС ЛИМИТЕД» является правообладателем товарного знака «SENSEIT» в соответствии с приложением от 30.10.2012 к свидетельству на товарный знак № 441003, зарегистрированного для 09, 10, 11, 35, 37, 38, 42 классов Международной классификации товаров и услуг.

ООО «ААМ Системз» использует на товаре - беспроводном датчике наличия мест на парковке, и на сайте в сети Интернет по адресу www.aamsystems.ru обозначение «SENSIT».

Согласно справке, выданной Федеральной службой по интеллектуальной собственности (вх. от 21.12.2015 № 47709) по запросу Московского УФАС России (исх. от 09.11.2015 № ИГ/44768), обозначение «SENSIT», используемое ООО «ААМ Системз» на рассматриваемых датчиках, является сходным до степени смешения с товарным знаком «SENSEIT» по свидетельству № 441003, поскольку ассоциируются с ним в целом в силу графического и фонетического сходства словесных элементов «SENSIT» и «SENSEIT».

В соответствии с п. 1 ст. 1229 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ), гражданин или юридическое лицо, обладающие исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (правообладатель), вправе использовать такой результат или такое средство по своему усмотрению любым не противоречащим закону способом. Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (ст. 1233), если ГК РФ не предусмотрено иное.

Правообладатель может по своему усмотрению разрешать или запрещать другим лицам использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации. Отсутствие запрета не считается согласием (разрешением).

Другие лица не могут использовать соответствующий результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации без согласия правообладателя, за исключением случаев, предусмотренных ГК РФ.

Согласно п. 1 ст. 1484 ГК РФ, лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака в соответствии со ст. 1229 ГК РФ любым не противоречащим закону способом. Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на товарный знак.

Согласно п. 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.

В соответствии с п. 9 ст. 4 Закона о защите конкуренции, 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.

Компания «ОУПЕН АЛЛАЙЕНС ЛИМИТЕД» действует на территории Российской Федерации, в том числе на территории г. Москвы, через ООО «Сэнсит.ру», являющееся лицензиатом Компании по лицензионному договору, представленному в материалы дела № 1-14-1211/77-16.

ООО «Сэнсит.ру» ведет деятельность с использованием товарного знака «SENSEIT», принадлежащего Компании «ОУПЕН АЛЛАЙЕНС ЛИМИТЕД» в соответствии с приложением от 30.10.2012 к свидетельству на товарный знак № 441003. Факт введения в оборот и реализации товаров, маркированных данным товарным знаком, подтверждается договорами, представленными Компанией в материалы дела № 1-14-1211/77-16 сопроводительным письмом к документам по обращению исх. № 36455 от 09.10.2015 (вх. № 44232 от 01.12.2015).

Также, Компанией «ОУПЕН АЛЛАЙЕНС ЛИМИТЕД» в подтверждение своих доводов представлены следующие договоры: от 04.03.2014 № SNT-013-04032013, от 02.06.2014 № SNT-019-020614, предметом которых является поставка беспроводных магнитных датчиков, маркированных рассматриваемым товарным знаком.

В материалы дела № 1-14-1211/77-16 ООО «ААМ Системз» приложен скриншот изображения официального сайта ООО «Сэнсит.ру» через сервис WAYBACKMACHINE по состоянию на 03.04.2016, в соответствии с которым беспроводные магнитные датчики Компании «ОУПЕН АЛЛАЙЕНС ЛИМИТЕД» на установленную дату не предлагались к продаже.

Компания «ОУПЕН АЛЛАЙЕНС ЛИМИТЕД» считает, что приложенный скриншот не может служить достоверным доказательством того, что Компания не осуществляла реализацию датчиков на установленный период времени, поскольку данный сервис предназначен для архивации статичных страниц Интернета и не

имеет технической возможности архивировать страницы, не имеющие постоянного адреса. Кроме того, Компания дополнительно пояснила, что рассматриваемые датчики на момент подачи заявления в антимонопольный орган реализовывались исключительно в составе системы Мобитрек, информация о которых была представлена в одноименном разделе на официальном сайте ООО «Сэнсит.ру». Затем информация о датчиках была перенесена в отдельный раздел, в связи с расширением продуктовой линейки SENSEIT.

Система Мобитрек представляет собой геолокационный комплекс по отслеживанию транспортных средств, прокладыванию маршрутов и т. д. Данная система, установленная в виде программы на мобильные устройства, позволяет отслеживать парковочные пространства при помощи датчиков парковки, являющихся частью системы.

Московское УФАС России поддерживает указанные Компанией доводы.

Компания «ОУПЕН АЛЛАЙЕНС ЛИМИТЕД» представила протокол осмотра доказательств, в частности, интернет-сайта ООО «ААМ Системз», размещенного по адресу <http://www.aamsystems.ru/>, на котором Обществом предлагаются к продаже датчики SENSIT, а также письмо от ООО «ААМ Системз» с предложением предоставить Компании рассматриваемый датчик на временной безвозмездной основе для тестирования.

Таким образом, Компания считает, что ООО «ААМ Системз» ввело парковочный датчики с обозначением SENSIT в гражданский оборот.

Обществом не оспаривается факт отправления рассматриваемого письма, однако Общество считает, что поскольку с момента предложения товара к продаже на официальном сайте ООО «ААМ Системз» данный товар реализован не был, следовательно, в действиях Общества отсутствует факт введения рассматриваемого товара в оборот.

Антимонопольный орган не может согласиться с изложенным доводом ООО «ААМ Системз», в связи со следующим.

Согласно п. 1 ст. 14.6 Закона 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.

Из смысла данной нормы следует, что не только продажа и обмен товара, но

любое иное введение в гражданский оборот товара с незаконным использованием результатов интеллектуальной деятельности является недобросовестной конкуренцией.

Согласно подп. 1 п. 2 ст. 1484 ГК РФ, 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 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.

Из смысла данной нормы следует, что под иным введением в гражданский оборот понимается не только продажа или обмен, но и производство, предложение к продаже, демонстрация на выставках и ярмарках. При этом, перечень способов введения в гражданский оборот товаров с использованием результатов интеллектуальной деятельности не является исчерпывающим. Указанная позиция подтверждается также определением Верховного Суда Российской Федерации от 09.12.2015 № 304КГ-15-8874 по делу № А67-4453/14.

Таким образом, факт введения в оборот датчика ООО «ААМ Системз» с нанесенным на него обозначением «SENSIT» подтверждается рассматриваемым выше предложением к продаже.

Московским УФАС России из общедоступных источников, в том числе в сети «Интернет», установлено, что спорные датчики с нанесенным на них обозначением «SENSIT» были установлены в г. Москве в 2013 году. ООО «АММ Системз» подтвердило данную информацию, дополнительно пояснив, что на установленный период времени Общество сотрудничало с ООО «Аксиома Групп», оказывая консультативные услуги по установке рассматриваемых датчиков. Таким образом, рассматриваемые датчики в 2013 году были установлены ООО «Аксиома Групп», в связи с чем связь ООО «АММ Системз» с введением в оборот этого товара в 2013 году не установлена.

Между тем, установлено, что ООО «АММ Системз» является официальным дистрибьютором Компании N.V. Nederlandsche Apparatenfabriek «Nedap», производящей оборудование беспроводной парковочной системы, маркированной обозначением «SENSIT». Однако в материалы дела № 1-14-1211/77-16 Обществом не представлено доказательств, свидетельствующих о правах на использование обозначения «SENSIT» Компанией N.V. Nederlandsche Apparatenfabriek «Nedap».

Резюмируя изложенное, на основании материалов дела № 1-14-1211/77-16, Московским УФАС России действия ООО «ААМ Системз» признаны актом недобросовестной конкуренции, установлены все признаки такого деяния, сформулированные в п. 9 ст. 4, п. 1 ст. 14.6 Закона о защите конкуренции.

Нарушение ООО «ААМ Системз» п. 1 ст. 14.6 Закона о защите конкуренции непосредственно выразилось в акте недобросовестной конкуренции в форме введения ООО «ААМ Системз» в оборот товара с использованием обозначения

«SENSIT», сходного до степени смешения с товарным знаком «SENSEIT», принадлежащим Компании «ОУПЕН АЛЛАЙЕНС ЛИМИТЕД» в соответствии со свидетельством № 441003.

Обстоятельств, свидетельствующих о невозможности соблюдения ООО «ААМ Системз» указанных требований, не установлено.

Ответственность за нарушение требований п. 1 ст. 14.6 Закона о защите конкуренции предусмотрена ч. 2 ст. 14.33 КоАП РФ.

В соответствии с ч. 2 ст. 14.33 КоАП РФ, недобросовестная конкуренция, выразившаяся во введении в оборот товара с незаконным использованием результатов интеллектуальной деятельности и приравненных к ним средств индивидуализации юридического лица, средств индивидуализации продукции, работ, услуг, - влечет наложение административного штрафа на должностных лиц в размере двадцати тысяч рублей либо дисквалификацию на срок до трех лет; на юридических лиц - от одной сотой до пятнадцати сотых размера суммы выручки правонарушителя от реализации товара (работы, услуги), на рынке которого совершено правонарушение, но не менее ста тысяч рублей.

При составлении протокола, а также рассмотрении дела законным представителем и защитником ООО «ААМ Системз» доводов, которым не дана оценка в протоколе об административном правонарушении, заявлено не было.

Местом совершения административного правонарушения является г. Москва.

Временем выявления административного правонарушения является 22.11.2016 - дата вынесения Комиссией Московского УФАС России решения об установлении факта нарушения п. 1 ст. 14.6 Закона о защите конкуренции, выразившегося в акте недобросовестной конкуренции в форме введения ООО «ААМ Системз» в оборот товара с использованием обозначения «SENSIT», сходного до степени смешения с товарным знаком «SENSEIT», принадлежащим Компании «ОУПЕН АЛЛАЙЕНС ЛИМИТЕД» в соответствии со свидетельством № 441003.

В соответствии с ч. 3 ст. 4.1 КоАП РФ при назначении административного наказания юридическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

Обстоятельств, смягчающих административную ответственность и отягчающих административную ответственность ООО «ААМ Системз», Московским УФАС России не установлено.

ООО «ААМ Системз» в ответ на запрос Московского УФАС России представлены данные об отсутствии совокупного размера выручки, полученной ООО «ААМ Системз» от реализации на территории г. Москвы с октября 2010 года по июнь 2015 года товара, на рынке которого совершено правонарушение, а именно беспроводных парковочных датчиков с использованием обозначения «SENSIT», сходного до степени смешения с товарным знаком «SENSEIT», принадлежащим Компании «ОУПЕН АЛЛАЙЕНС ЛИМИТЕД» в соответствии со свидетельством

№ 441003, в связи с тем, что ООО «ААМ Системз» никогда не реализовывало такой товар.

Таким образом, в связи с тем, что совокупный размер суммы выручки от реализации на территории г. Москвы с октября 2010 года по июнь 2015 года товара, на рынке которого совершено правонарушение, составляет 0,00 рублей, в отношении ООО «ААМ Системз» за нарушение требований п. 1 ст. 14.6 Закона о защите конкуренции подлежит применению сумма штрафа в размере 100 000,00 рублей, что является установленным минимальным размером штрафа в соответствии с санкцией ч. 2 ст. 14.33 КоАП РФ.

Руководствуясь ст. 4.1, 14.33, 23.48, 29.9, 29.10 КоАП РФ,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать ООО «ААМ Системз» (ОГРН 1107746036540, ИНН 7707718776, КПП 770701001, дата регистрации: 27.01.2010, место нахождения: 127055, г. Москва, ул. Новослободская, д. 67/69, пом. 8, комн. 1) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного ч. 2 ст. 14.33 КоАП РФ.

2. Назначить ООО «ААМ Системз» (ОГРН 1107746036540, ИНН 7707718776, КПП 770701001, дата регистрации: 27.01.2010, место нахождения: 127055, г. Москва, ул. Новослободская, д. 67/69, пом. 8, комн. 1) административное наказание в виде административного штрафа в размере **100 000** (ста тысяч) **рублей**.

Согласно ч. 1 ст. 32.2 КоАП РФ административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее шестидесяти дней со дня вступления постановления о наложении административного штрафа в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или срока рассрочки, предусмотренных ст. 31.5 КоАП РФ.

В соответствии с ч. 5 ст. 3.5 КоАП РФ сумма административного штрафа подлежит зачислению в бюджет в полном объеме.

Реквизиты на перечисление штрафных санкций, налагаемых Московским УФАС России за нарушение антимонопольного законодательства РФ (квитанция прилагается):

Получатель: УФК МФ РФ по г. Москве (для Московского УФАС России)

Банк получателя: ГУ Банка России по ЦФО

ИНН 7706096339

КПП 770101001

БИК 044525000

р/с 40101810045250010041

КБК 161 1 16 02010 01 6000140

ОКТМО 45375000

Наименование платежа: административный штраф по делу № 4-14.33-970/77-17.

В соответствии с ч. 5 ст. 32.2 КоАП РФ при отсутствии документа, свидетельствующего об уплате административного штрафа, и информации об уплате административного штрафа в Государственной информационной системе о государственных и муниципальных платежах, по истечении срока, указанного в части 1 настоящей статьи, судья, орган, должностное лицо, вынесшие постановление, направляют в течение десяти суток постановление о наложении административного штрафа с отметкой о его неуплате судебному приставу-исполнителю для исполнения в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Кроме того, должностное лицо федерального органа исполнительной власти, структурного подразделения или территориального органа, иного государственного органа, рассмотревших дело об административном правонарушении, либо уполномоченное лицо коллегиального органа, рассмотревшего дело об административном правонарушении, составляет протокол об административном правонарушении, предусмотренном ч. 1 ст. 20.25 настоящего Кодекса, в отношении лица, не уплатившего административный штраф.

Согласно ч. 1 ст. 20.25 КоАП РФ неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа.

В соответствии с ч. 3 ст. 30.1 и ч. 1 ст. 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в арбитражный суд в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления.

В соответствии с п. 1 ст. 31.1 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано.

Приложение: квитанция на 1 листе.

Заместитель руководителя

<...>