



**ФЕДЕРАЛЬНАЯ
АНТИМОНОПОЛЬНАЯ СЛУЖБА**

**УПРАВЛЕНИЕ
Федеральной антимонопольной службы
по Московской области**

ул. Карамышевская наб., д. 44
гор. Москва, 123423
тел./факс (499) 755-23-16
e-mail: to50@fas.gov.ru

25.04.2018 № 08/РЮ/3539

На № _____ от _____

ответчик: ООО «Абсолют Трейд»

ул. Свободы, д. 35, стр. 41,
г. Москва, 125362

Волоколамское ш., д. 116, стр. 1,
этаж/блок 2/207-211
г. Москва, 125371

заинтересованное лицо:

ИП Восканян В.Ю.

ул. Лужская, д. 5,
г. Москва, 141411

ул. Свободы, д. 35, стр. 41,
г. Москва, 125362

заявитель: АО «Алтайский
приборостроительный завод «Ротор»
(адрес для переписки
ООО «АИС «ИНСО-ЭНЕРГО»)

Каширское шоссе 22, корп. 3
г. Москва, 115201

РЕШЕНИЕ ПО ДЕЛУ № 08-21/38-17

11 апреля 2018 г.

г. Москва

Резолютивная часть решения оглашена 11 апреля 2018 г.
В полном объеме решение изготовлено 25 апреля 2018 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Московской области (далее — Комиссия) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства № 08-21/38-17 в составе:

Председатель Комиссии: Стрельников Д.Ю. – заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Московской области (далее - Управление).

Члены Комиссии: Минакова С.С. – ведущий специалист-эксперт отдела контроля за рекламной деятельностью Управления,

№ 197481

Семенова Е.Г. – специалист 1 разряда отдела контроля за рекламной деятельностью Управления, рассмотрев дело № 08-21/38-17, возбужденное в отношении ООО «Абсолют Трейд» по признакам нарушения части 2 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции), выразившегося во введении в оборот товара, сходного до степени смешения с товаром, производимым АО «Алтайский приборостроительный завод «Ротор»,

УСТАНОВИЛА:

В Московское областное УФАС России поступило переданное из ФАС России обращение АО «Алтайский приборостроительный завод «Ротор» (далее – Заявитель, АО АПЗ «Ротор») о признаках нарушения части 2 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) в действиях ООО «Абсолют Трейд» (место нахождения: 125362, г. Москва, ул. Свободы, д. 35, стр. 41) и ИП Восканяна В.Ю. (место нахождения: 141411, г. Москва, ул. Лужская, д. 5) в части введения в оборот товара, сходного до степени смешения с товаром, производимым Заявителем.

Согласно обращению, ООО «Абсолют Трейд» и ИП Восканян В.Ю. производят и реализуют мясорубки «ДИВА», наименование и внешнее оформление которых сходно до степени смешения с мясорубками «ДИВА», производителем которых является Заявитель.

Из пояснений ИП Восканяна В.Ю. следует, что он не производит мясорубки «ДИВА», а занимается только их реализацией.

В соответствии с позицией ООО «Абсолют Трейд», Общество закупает спорный товар за пределами Российской Федерации и осуществляет его оптовую и розничную продажу.

По результатам анализа документов и сведений, предоставленных лицами, участвующими в деле, установлено следующее.

АО АПЗ «Ротор» с 2003 года производит и реализует бытовую технику – мясорубки, маркированные обозначением «ДИВА». Заявитель является правообладателем указанного обозначения, что подтверждается свидетельствами №№ 365608 и 597736.

Из обращения следует, что в 2016 - 2017 годах в оптовой и розничной продаже появилась продукция, аналогичная производимой Заявителем – мясорубки и сушилки, маркируемые обозначением «ДИВА».

По мнению Заявителя, ООО «Абсолют Трейд» и ИП Восканян В.Ю., используя интернет – ресурс <http://absolutmbt.ru/>, а также розничные и мелкооптовые точки продаж, осуществляют массовую реализацию мясорубок и сушилок под маркой «ДИВА», что подтверждается приложенными к обращению нотариально заверенными протоколами

осмотра интернет – сайта <http://absolutmbt.ru/>, счетами на оплату и фотоматериалами.

По мнению Заявителя, ООО «Абсолют Трейд» и ИП Восканян В.Ю. используют при реализации мясорубок упаковку, с использованием товарных знаков №№ 365608 и 597736, правами на которые обладает Заявитель.

Вместе с тем, из обращения и приложенных материалов следует, что ИП Восканян В.Ю. не производит, а занимается только реализацией различных товаров, в том числе, мясорубок и сушилок под маркой «ДИВА».

Учитывая изложенное, ИП Восканян В.Ю. и АО АПЗ «Ротор» не являются хозяйствующими субъектами-конкурентами.

Согласно сведениям, размещенным на официальном сайте ООО «Абсолют Трейд» <http://absolutmbt.ru/> в разделе «О нас», Общество успешно занимается оптовыми продажами бытовой техники отечественного и импортного производства с 2000 года. Основной ассортимент - это товары собственных брендов ООО «Абсолют Трейд»: Элис, Чудесница, Дачница, Дива, Помощница, EuroStek, EuroStal.

Из указанной информации следует, что ООО «Абсолют Трейд» производит и реализует бытовую технику.

Таким образом, ООО «Абсолют Трейд» и АО АПЗ «Ротор» осуществляют хозяйственную деятельность на одном товарном рынке Российской Федерации и являются хозяйствующими субъектами-конкурентами.

Согласно материалам дела, АО АПЗ «Ротор» является производителем и поставщиком бытовой техники и правообладателем товарных знаков:

- «ДИВА» по свидетельству № 365608 с приоритетом от 21.05.2007 в отношении товаров 21 класса МКТУ - машины кухонные бытовые неэлектрические;

- «ДИВА» по свидетельству № 597736 с приоритетом от 05.11.2015 в отношении товаров 07 класса МКТУ - дробилки кухонные электрические; измельчители кухонные электрические; измельчители (машины) для промышленных целей; инструменты режущие (детали машин); машины для измельчения; машины кухонные электрические; машины овощепротирочные; мясорубки (машины); ножи (детали машин); процессоры кухонные электрические; соковыжималки бытовые электрические.

Факт производства и реализации Заявителем бытовой техники - мясорубки, маркированной обозначением «ДИВА», также подтверждается сведениями из информационно-телекоммуникационной сети-Интернет.

Заявителем представлены документы и сведения, указывающие на то, что обозначение «ДИВА» ассоциируется потребителем с АО АПЗ «Ротор» и стало известным на рынке бытовой техники в связи с продолжительным, широким и интенсивным использованием, охватывающим период с 2003 года по настоящее время. Факт известности среди потребителей обозначения «ДИВА», как имеющего отношение к истцу - производителю электромясорубок, подтверждается тем, что АО АПЗ «Ротор» участвовало в

специализированных выставках и ярмарках, электромясорубки «Дива» производства АО АПЗ «Ротор» были награждены дипломами и медалями.

АО АПЗ «Ротор» стало известно, что ООО «Абсолют Трейд» предлагается к продаже (оптом и в розницу) и продается аналогичная производимой истцом продукция - мясорубки и сушилки, маркируемые обозначением «ДИВА».

ООО «Абсолют трейд», используя Интернет-ресурс <http://absolutmbt.ru>, а также розничные и мелкооптовые точки продаж, осуществляет массовую реализацию мясорубок и сушилок, маркируемых обозначением «ДИВА», что подтверждается материалами дела.

На сайте ООО «Абсолют трейд» (<http://absolutmbt.ru>) содержится контактный номер телефона +74955807190, предложение к продаже мясорубок и сушилок «ДИВА», что зафиксировано нотариальными протоколами осмотра страниц Интернет-ресурса от 20.06.2016, 12.01.2017, 14.03.2017, составленными нотариусом Барнаульского нотариального округа Сусловой Мариной Александровной.

Согласно протоколу осмотра страниц Интернет-ресурса от 20.06.2016 на странице сайта <http://absolutmbt.ru/page/o-nas> приведена информация о юридическом лице ООО «Абсолют трейд». На других страницах сайта и в каталогах товаров приводятся название, изображения, стоимость и возможность заказа в электронном виде товаров: мясорубок и сушилок «ДИВА» различных моделей (8, 13, 16, 17, 18, 20, 21, 24, 26-31 л. протокола).

В соответствии с протоколом осмотра страниц Интернет-ресурса <http://absolutmbt.ru> от 12.01.2017 на странице сайта <http://absolutmbt.ru/page/o-nas> приведена информация о юридическом лице ООО «Абсолют трейд», при этом указано: «Компания ООО «Абсолют Трейд» успешно занимается, оптовыми продажами бытовой техники отечественного и импортного производства с 2000 года. Основной наш ассортимент - это товары собственных брендов: Элис, Чудесница, Дачница, Дива...», приведены адреса офиса и складов: г. Химки, Коммунальный проезд, владение 30 и дом 12, а также адреса точек продаж. На других страницах сайта и в каталогах товаров приводятся изображения, стоимость и возможность заказа в электронном виде набора для мясорубок и сушилок «ДИВА».

Согласно письму ООО «СТЕРЛИНГ ТЕЛЕКОМ» от 03.04.2018 № Исх. 04, телефонный номер +74955807190 предоставляется ООО «Абсолют Трейд» по договору от 28.05.2015 № СТ-1505059. Адрес подключения: Московская область, Красногорский район, поселок Отрадное, 29.

Из письма АО «Региональный Сетевой Информационный Центр» (RUCENTER) следует, что домен absolutmbt.ru зарегистрирован на компанию ООО «Абсолют Трейд» (ООО «Absolyut Trejd»).

По заказу с сайта <http://absolutmbt.ru> мясорубок и сушилок «ДИВА» ООО «Абсолют трейд» выставляет счет (счет от 27.07.2016 № 1039).

Согласно протоколу осмотра страниц Интернет-ресурса

<http://absolutmbt.ru> от 12.01.2017 розничные и мелкооптовые точки продаж находятся на следующих рынках:

- Рынок «Высотка», Щелковское ш., д. 2, пав. 1-79 +7(495)505-4255;
- Митинский Радиорынок +7(906)787-7711;
- Рынок «Садовод», линия 8, пав. 14, 16, 18, 20.

На витринах торговых точек используются обозначения «ДИВА», что подтверждается имеющимися в материалах дела фотографиями.

11 августа 2016 года в торговой точке, расположенной по адресу: рынок «Высотка», Щелковское ш., д. 2, пав. 1-79, приобретен товар - мясорубка «ДИВА ЭМШ-202Р» с незаконным использованием товарных знаков «ДИВА», правообладателем которого является истец.

Первичные документы по продаже товара оформляются на имя ИП Восканяна В.Ю. Так, в расходной накладной от 11.08.16 № Осн-002124 приведено наименование товара «Мясорубка «ДИВА ЭМШ-202Р» с сок 1500Вт», имеется печать ИП Восканяна В.Ю. и подпись. В руководстве по эксплуатации мясорубки «ДИВА» указана дата продажи: 11.08.2016, также имеются печать и подпись ИП Восканяна В.Ю.

Кроме того, в руководстве по эксплуатации мясорубки «ДИВА» указана дата продажи: 11.08.2016, при этом на странице 10 (гарантии производителя), указано: «Выполнение гарантийных обязательств предприятия изготовителя производит компания ООО «Абсолют Трейд» Адрес: Россия, Москва. (495)646-39-60, (495)646-39-61».

05 апреля 2017 года ООО «Абсолют трейд» реализовало электросушилки бытовые «ДИВА» СШ-006», 20 л, 520 Вт (в количестве 7 штук), что подтверждается счетом на оплату от 24.03.2017 № УТ-962, счетом-фактурой от 05.04.2017 № УТ-848, перечнем сертификатов по документу (реализация (купля-продажа) от 05.04.2017 № УТ-848.

12 апреля 2017 года нотариус города Москвы Миллер Николай Николаевич произвел осмотр помещения предприятия торговли «РОССИЙСКАЯ БЫТОВАЯ ТЕХНИКА», находящегося по адресу: город Москва, Щелковское шоссе, дом 2А, с целью фиксации факта предложения к продаже и продажи продукции - «Электромясорубка «ДИВА ЭМШ 201».

Согласно протоколу осмотра от 12.04.2017 осматриваемое помещение расположено на первом этаже здания, находящегося по адресу: город Москва, Щелковское шоссе, дом 2А. Над входом в помещение имеется надпись «777 РОССИЙСКАЯ БЫТОВАЯ ТЕХНИКА», справа от входа имеется надпись: «ПРОДУКЦИЯ РОТОР».

Нотариусом на стеллаже найдена коробка с надписью: «Электромясорубка «ДИВА ЭМШ 201». По просьбе нотариуса сотрудником предприятия торговли из указанной коробки извлечен электроприбор белого цвета и путем включения в сеть проверена его работоспособность.

Нотариусом за наличный расчет была приобретена указанная продукция - «Электромясорубка «ДИВА ЭМШ 201», в количестве одной штуки, стоимостью 3 000 (три тысячи) рублей.

На указанную покупку работником магазина была выдана расходная накладная № Осн.-000981 от 12 апреля 2017 года от имени Индивидуального предпринимателя Восканяна Врежа Юрьевича. Какие-либо другие сопроводительные документы, кассовый чек и гарантийный талон сотрудником предприятия торговли предоставлены не были предоставлены.

При осмотре коробки, среди прочего, установлено, что в руководстве по эксплуатации на странице № 10 «Гарантии производителя» имеется текст: «Выполнение гарантийных обязательств предприятия изготовителя производит компания ООО «Абсолют Трейд» Адрес: Россия, Москва, (495) 121-70-04, 580-29-60 (51). Произведено по заказу и под контролем правообладателя: NINGBO SHUNHUI ELECTRIC APPLIANCE CO., LTD Адрес: ZONE OF TECHNOLOGY ZHANGTING TOWN, YUYAO, ZHEJIANG, 315410, а на странице № 15 «сведения о приемке и продаже» имеется наклейка с текстом: «2015070202».

В ходе рассмотрения дела № 08-21/38-17 Комиссией установлено, что ООО «Абсолют трейд» 14.04.2014 года был зарегистрирован товарный знак № 510955 «Дива» (дата приоритета 08.11.2012).

Вместе с тем, АО АПЗ «Ротор» в материалы дела № 08-21/38-17 представлено Заключение по результатам рассмотрения возражения, поданного Обществом, по результатам которого, Коллегия Федеральной службы по интеллектуальной собственности пришла к выводу о необходимости признания предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству № 510955 недействительными полностью.

Довод Ответчика о том, что он не был извещен о дате принятия указанного решения и узнал об этом только в судебном заседании по иску АО АПЗ «Ротор» уже после истечения срока на обжалование, в связи с чем не смог его обжаловать, не принимаются Комиссией, поскольку в материалы дела не представлено сведений, подтверждающих тот факт, что ООО «Абсолют Трейд» предпринимало действия по восстановлению пропущенного срока и обжалованию решения о прекращении правовой охраны в отношении товарного знака № 510955.

Согласно письменным возражениям Ответчика:

- Заявителем не представлены в материалы дела документы, финансовые анализы и другие документы, подтверждающие причинение убытков и снижение продаж;

- ООО «Абсолют Трейд» на момент использования обозначения «Дива» не являлось производителем товаров. Общество закупало готовую продукцию и, следовательно, не являлось хозяйствующим субъектом-конкурентом.

В соответствии с разъяснениями ФАС России от 30.06.2016 № АД/44442/16, для признания действия хозяйствующего субъекта недобросовестной конкуренцией достаточно лишь возможности наступления последствий в виде причинения убытков.

По вопросу наличия конкурентных отношений, Комиссия Московского

областного УФАС России обращает внимание, что Девятый арбитражный апелляционный суд, оценив совокупность имеющихся в деле № А40-90986/17 доказательств в соответствии с требованиями, определенными ст. 65, 67, 68, 71 АПК РФ, также пришел к выводу о том, что между Заявителем и Ответчиком имеются конкурентные отношения.

Таким образом, ООО «Абсолют Трейд» использовало товарные знаки по свидетельствам №№ 365608 и 597736 в отсутствие соответствующего согласия их правообладателя.

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.

В действиях ООО «Абсолют Трейд» присутствуют все признаки недобросовестной конкуренции, указанные в пункте 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции:

1) направленность на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности ООО «Абсолют Трейд» выразилась в привлечении покупателей к товару Ответчика без затрат на разработку собственного фирменного стиля;

2) противоречие действующему законодательству, а именно части 2 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции, запрещающей незаконное использование обозначения, тождественного товарному знаку, фирменному наименованию, коммерческому обозначению, наименованию места происхождения товара хозяйствующего субъекта-конкурента либо сходного с ними до степени смешения, а также копирование или имитацию 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;

3) способность причинения убытков конкуренту выразилась в использовании товарных знаков, принадлежащих Заявителю по свидетельствам №№ 365608 и 597736, без осуществления платы за право их использования, а также в реализации товара под известной торговой маркой Заявителя.

Согласно части 2 статьи 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 копирование или имитация 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.

Учитывая изложенное, Комиссия по рассмотрению дела № 08-21/38-17 о нарушении антимонопольного законодательства, дала оценку всем имеющимся в деле доказательствам и установила факт нарушения ООО «Абсолют Трейд» части 2 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»

РЕШИЛА:

1. Признать ООО «Абсолют Трейд» нарушившим ч. 2 ст. 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в части введения в оборот товара, сходного до степени смешения с товаром, производимым АО «Алтайский приборостроительный завод «Ротор».

2. В связи с наличием сведений об устранении нарушения антимонопольного законодательства, предписание ООО «Абсолют Трейд» о прекращении нарушения антимонопольного законодательства не выдавать.

3. Передать материалы дела № 08-21/38-17 уполномоченному должностному лицу Управления Федеральной антимонопольной службы по Московской области для рассмотрения вопроса о возбуждении дела об административном правонарушении, предусмотренном статьей 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

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

Председатель Комиссии


Д.Ю. Стрельников

Члены Комиссии


С.С. Минакова


Е.Г. Семенова