

ООО «ЛАНКСЕСС»

Пресненская наб., 12, ком. 1В,  
г. Москва, 123100

<...>

ООО «Химтранс»

1-ый Варшавский пр-д, д. 1А, стр. 1,  
г. Москва, 115201

Боровая ул., д. 7, стр. 30,  
г. Москва, 111020

<...>

ООО «ХимИндустрия»

Кожевенная ул., д. 6, оф. 8,  
г. Нижний Новгород, 603001

## РЕШЕНИЕ

по делу № 1-14-54/77-18

г. Москва

Резолютивная часть решения оглашена «10» июля 2018 г.

В полном объеме решение изготовлено «18» июля 2018 г.

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по г. Москве по рассмотрению дела № 1-14-54/77-18 о нарушении антимонопольного законодательства (далее — Комиссия Московского УФАС России, Комиссия) в составе:

председателя Комиссии: <...>

членов Комиссии: <...><...><...>

рассмотрев дело № 1-14-54/77-18 по признакам нарушения ООО «Химтранс» пункта 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции), выразившегося в незаконном использовании ООО «Химтранс» товарного знака «LANXESS Energizing Chemistry» по свидетельству № 422628, правообладателем которого является ЛАНКСЕСС Дойчланд ГмбХ, в том числе

при введении в оборот товара,

в присутствии представителя ООО «ЛАНКСЕСС» в лице <...> (по доверенности № б/н от 24.01.2018),

в отсутствие представителей ООО «Химтранс», ООО «ХимИндустрия» (уведомлены надлежащим образом),

руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1 - 4 статьи 41, статьей 48, частью 1 статьи 49 Закона о защите конкуренции,

#### УСТАНОВИЛА:

Дело № 1-14-54/77-18 о нарушении антимонопольного законодательства возбуждено на основании заявления ООО «ЛАНКСЕСС» (далее также заявитель) относительно наличия в действиях ООО «Химтранс» (далее также ответчик) признаков нарушения пунктов 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции, выразившегося в совершении ООО «Химтранс» действий (бездействия), способных вызвать смещение с деятельностью хозяйствующих субъектов-конкурентов, товарами или услугами, вводимыми хозяйствующими субъектами-конкурентами в гражданский оборот на территории Российской Федерации.

В соответствии с пунктом 7 статьи 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 пункту 5 статьи 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.

Пунктом 4 статьи 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 части 5.1 статьи 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.

Комиссией Московского УФАС России установлены следующие обстоятельства.

ООО «ЛАНКСЕСС» (адрес: 123100, г. Москва, Пресненская наб., д. 12, комн. 1В) является юридическим лицом, действующим на основании Устава, включено в Единый государственный реестр юридических лиц 26.08.2008 за основным государственным регистрационным номером 1085257006295, ИНН 5257103825, КПП 770301001.

ООО «ЛАНКСЕСС» осуществляет основной вид деятельности, классифицированный следующим кодом ОКВЭД: 20.1 — деятельность по производству основных химических веществ, удобрений и азотных соединений, пластмасс и синтетического каучука в первичных формах, а также дополнительные виды деятельности, классифицированные следующими кодами ОКВЭД: 20.3 — производство красок, лаков и аналогичных материалов для нанесения покрытий, полиграфических красок и мастик; 46.1 — торговля оптовая за вознаграждение или на договорной основе.

Осуществление указанных видов деятельности подтверждается договорами поставки, спецификациями к договорам, декларациями на товары, изображениями продукции и аналитическими сертификатами, представленными в материалы.

ООО «Химтранс» (адрес: 115201, г. Москва, 1-ы Варшавский пр-д, д. 1А, стр.1) является юридическим лицом, действующим на основании Устава, включено в Единый государственный реестр юридических лиц 27.02.2012 за основным государственным регистрационным номером 1127746127167, ИНН 7724823756, КПП 772401001.

ООО «Химтранс» осуществляет виды деятельности, классифицированные следующими кодами ОКВЭД: 23.9 — деятельность по производству абразивных и неметаллических минеральных изделий, не включенных в другие группировки, 46.75 — торговля оптовая химическими продуктами.

Осуществление указанной деятельности ответчиком также подтверждается представленными фотографиями образцов продукции, товарной накладной, исходя из которой поставщиком смолы ионообменной является ООО «Химтранс», аналитическим сертификатом.

Исходя из представленных договоров поставки ООО «Ланксесс», а также места нахождения ООО «Ланксесс» и ООО «Химтранс», указанные субъекты осуществляют свою деятельность в том числе на территории города Москвы.

Резюмируя изложенное, ООО «ЛАНКСЕСС» и ООО «Химтранс» являются конкурентами в части осуществления деятельности по реализации химических веществ, в том числе на территории города Москвы.

Исходя из материалов дела, Комиссией Московского УФАС России установлены следующие обстоятельства.

ООО «Химтранс» осуществляет реализацию ионообменной смолы с нанесенным на нее товарным знаком «LANXESS Energizing Chemistry» по свидетельству № 422628, что подтверждается фотографиями указанной продукции, представленными заявителем, и аналитическим сертификатом.

Согласно пояснениям ООО «ХимИндустрия» последним был заключен договор поставки от 27.11.2015 № 385 с ОАО «Саранский телевизионный завод» на поставку продукции «Смола Lewatit MonoPlus TP 207», что подтверждается спецификацией от 27.11.2015 № 1 к вышеуказанному договору.

Для поиска поставщика вышеуказанной продукции ООО «ХимИндустрия» воспользовалось торговой площадкой на сайте в сети Интернет по адресу <http://tiu.ru>, где было найдено ООО «Хиттранс».

ООО «ХимИндустрия» был заключен договор от 24.12.2015 № 01-24/12/2015 с ООО «Химтранс», в соответствии с которым последнее должно было осуществить поставку «Смола Lewatit MonoPlus TP 207».

Указанный товар был поставлен ОАО «Саранский телевизионный завод».

Надлежит отметить, что ОАО «Саранский телевизионный завод» был составлен акт приемки продукции по качеству и количеству от 14.04.2016 № 18, в котором зафиксирован факт, что упаковка и маркировка поставленного товара не соответствует стандарту производителя, а представленный аналитический сертификат, на котором проставлена печать ООО «Химтранс», отсутствует в базе производителя.

На товаре, реализуемом ООО «Химтранс», использованы словесные элементы, сходные до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 422628 от 13.11.2010 (дата приоритета: 07.07.2009).

Указанное подтверждается также и справкой Федерального института промышленной собственности (вх. № 61900/17 от 14.12.2017), представленной в материалах дела.

Правообладателем указанного товарного знака является ЛАНКСЕСС Дойчланд ГмбХ, а ООО «ЛАНКСЕСС» — лицензиатом, с правом осуществления действий, направленных на всяческое содействие в защите прав на товарные знаки (пункт 3.3 лицензионного соглашения об использовании товарного знака от 15.02.2011).

Информация о заключении ООО «Химтранс» лицензионных договоров с ЛАНКСЕСС Дойчланд ГмбХ, ООО «ЛАНКСЕСС» либо совершении иных действий, направленных на легальное использование указанного средства индивидуализации, отсутствует.

В частности, согласно представленным фотографиям образцов продукции заявителя и ответчика товар ООО «Химтранс» поставлялся в белых мешках из полипропиленовой ткани с приклеенной этикеткой, на которой размещено обозначение «LANXESS Energizing Chemistry», в то время как оригинальная

упаковка является двухцветной, без содержания каких-либо наклеек, и изготовлена из плотного полиэтилена.

Также, на упаковке ответчика указаны отличные от оригинального контактные данные производителя, отсутствует перевод на русский язык, в то время как на оригинальной упаковке имеется русскоязычный перевод. На оборотной стороне упаковки ответчика отсутствует какая-либо информация, напротив, на оборотной стороне оригинальной упаковки имеется информация о производителе товара и размещен товарный знак.

Кроме того, заявитель указал, что аналитический сертификат выдается производителем только на английском языке и содержит информацию о месте нахождения производителя, адресован конкретному лицу-получателю продукции и содержит дату выдачи сертификата. Аналитический сертификат ООО «Химтранс», представленный в материалы дела, составлен на русском языке и не содержит все вышеуказанные сведения.

В соответствии с пунктом 9 статьи 4 Закона о защите конкуренции недобросовестной конкуренцией являются 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 1 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 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.

При этом в силу статьи 4 Закона о защите конкуренции под товаром понимается любой объект гражданских прав (в том числе работа, услуга, включая финансовую услугу), предназначенная для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Специфика нарушения статьи 14.6 Закона о защите конкуренции

выражается в том, что в случае если действия хозяйствующего субъекта создают возможность смешения его товара с товаром конкурента, то в результате такого смешения потребитель при приобретении товара ошибочно принимает новый товар за давно ему известный, ориентируясь на знакомый ему внешний вид, либо даже воспринимает его как этот же.

ООО «Хитранс» при оформлении своей продукции незаконно использует обозначение, сходное до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 422628, зарегистрированным в 01 классе МКТУ: химические продукты, предназначенные для использования в промышленных, научных целях, ...необработанные синтетические смолы и пластмассы в виде порошка, гранул, паст, эмульсий...; а также 02, 04, 17 классах МКТУ.

В контексте именно акта недобросовестной конкуренции, необходимо отметить, что получение преимущества ООО «Химтранс» непосредственно связано с привлечением к своему товару потребителей, которые полагают, что товар предоставляется от производителя продукции под торговой маркой «LANXESS Energizing Chemistry», введенной в гражданский оборот значительно ранее.

В частности, как было указано выше, дата приоритета товарного знака по свидетельству № 422628 07.07.2009, в то время как ООО «Химтранс» было создано лишь 27.02.2012.

Таким образом, такой товар дольше присутствует на рынке, а равно известен целевому покупателю.

Учитывая известность и узнаваемость товара «LANXESS Energizing Chemistry» ЛАНКЕСС Дойчланд ГмбХ и ООО «ЛАНКЕСС», Комиссией отмечается, что потенциальные покупатели могут ошибочно воспринять продукцию ответчика в качестве известной им продукции заявителя.

В частности, заявителем представлена в материалы дела копия письма от 19.04.2017 № 2078 от ОАО «Саранский телевизионный завод», который указывает на то, что в рамках рассмотрения дела А43-13073/2016 была проведена экспертиза и было установлено, что поставленные ООО «ХимИндустрия» в ОАО «Саранский телевизионный завод» упаковки с использованием товарного знака № 422628 не являются оригинальными упаковками производителя ЛАНКЕСС Дойчланд ГмбХ, ОАО «Саранский телевизионный завод» заявило встречное исковое требование ООО «ХимИндустрия» о расторжении договора с последним и возврата денежных средств, уплаченных за товар.

При этом ООО «ХимИндустрия» на заседании Комиссии заявило, что не знало о том, что приобретает у ООО «Химтранс» неоригинальный товар.

Вышеуказанное подтверждает, что ООО «Химтранс» предоставляется возможность извлекать выгоду из известности товара заявителя, что в свою очередь создает возможность причинения убытков заявителю, вызванных оттоком потребителей к конкуренту, а также непосредственному целевому

потребителю.

При этом для признания факта недобросовестной конкуренции в действиях хозяйствующего субъекта-конкурента заявителю не требуется доказывать причиненные убытки, достаточно установления такой возможности.

Резюмируя изложенное, на основании материалов дела № 1-14-54/77-18 Комиссией Московского УФАС России действия ООО «Химтранс» признаны актом недобросовестной конкуренции, установлены все признаки такого деяния, сформулированные в пункте 9 статьи 4, пункте 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции.

Нарушение ООО «Химтранс» пункта 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции непосредственно выразилось в действиях по использованию обозначения, сходного до степени смешения с товарным знаком «LANXESS Energizing Chemistry» по свидетельству № 422628, правообладателем которого является ЛАНКСЕСС Дойчланд ГмбХ, путем его размещения на упаковке продукции, введенной в гражданский оборот.

Руководствуясь статьей 23, частью 1 статьи 39, частями 1-4 статьи 41, статьей 49 Закона о защите конкуренции, Комиссия Московского УФАС России

#### РЕШИЛА:

Признать действия ООО «Химтранс», связанные с незаконным использованием обозначения, сходного до степени смешения с товарным знаком ЛАНКСЕСС Дойчланд ГмбХ «LANXESS Energizing Chemistry» по свидетельству № 422628, путем его размещения на упаковке продукции, введенной в гражданский оборот, актом недобросовестной конкуренции в соответствии с пунктом 1 статьи 14.6 Закона о защите конкуренции.

Председатель Комиссии

<...>

Члены Комиссии

<...>

<...>

<...>

Решение вступает в законную силу со дня принятия (изготовления его в полном объеме) и может быть обжаловано в течение трех месяцев со дня его принятия в Арбитражный суд г. Москвы.

*Примечание.* За невыполнение в установленный срок законного решения антимонопольного органа частью 2.5 статьи 19.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.