

ПОСТАНОВЛЕНИЕ № 12а-17/9-04-16а

о наложении штрафа по делу

об административном правонарушении

«26» июля 2017 г.

г. Киров

Руководитель Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области <...>, рассмотрев протокол № 12а-17/9-04-16а от 22.05.2017, составленный <..>, начальником отдела финансовых рынков и рекламы Управления Федеральной антимонопольной службы по Кировской области в отношении должностного лица – <...>, директора ООО «Симбирский крановый завод» (<...>), в связи с нарушением части 1 статьи 14.4, части 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции», ответственность за которое предусмотрена частью 2 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – КоАП РФ),

УСТАНОВИЛ:

Решением Комиссии Кировского УФАС России по делу № 9/04-16а (резолютивная часть решения оглашена 22 декабря 2016 года; в полном объеме решение изготовлено 26 декабря 2016 года) в действиях ООО «Симбирский крановый завод» был установлен факт нарушения части 1 статьи 14.4, части 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.06 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», выразившийся в приобретении и использовании фирменного наименования, сходного до степени смешения с фирменным наименованием хозяйствующего субъекта – конкурента (ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод»), а также в использовании для индивидуализации своих услуг обозначения «СКЗ. Симбирский крановый завод» с изображением крюка подъемного крана, сходного до степени смешения с товарным знаком «СИМБИРСКИЙ КРАНОВЫЙ ЗАВОД», коммерческим обозначением «СКЗ. Симбирский крановый завод» с изображением крюка подъемного крана, используемыми другим хозяйствующим субъектом – конкурентом (ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод»), который осуществляет аналогичные виды деятельности (реализация подъемно – транспортного оборудования), так как данные действия приводят к смешению в гражданском обороте товаров и деятельности субъектов – конкурентов, нанесли или могут нанести ущерб деловой репутации конкурента, а также причинили или могут причинить ему убытки и являются актом недобросовестной конкуренции.

Нарушение заключается в следующем.

В Кировское УФАС России поступило заявление ООО «Торговый Дом «Симбирский крановый завод» (далее – ООО ТД «СКЗ», Заявитель) от 19.04.2016 №б/н (вх.№ 2506 от 25.04.2016) по вопросу незаконных, по мнению заявителя, действий ООО

«Симбирский крановый завод» (далее – Общество) по недобросовестной конкуренции, связанных с незаконным введением в гражданский оборот, а также приобретением и использованием фирменного наименования «Симбирский крановый завод», сходного до степени смешения с товарным знаком, принадлежащим ООО «ТД «Симбирский крановый завод».

Как указывает Заявитель, ООО «Симбирский крановый завод» (г. Киров) поставляет и реализует товар, используя наименование «Симбирский крановый завод». В то же время ООО ТД «СКЗ» является правообладателем товарного знака «Симбирский крановый завод» на основании свидетельства на товарный знак №493677 от 09.08.2013. Кроме того, ООО «Симбирский крановый завод» (г. Киров) осуществляет продажи товара с незаконным использованием товарного знака, принадлежащего Заявителю, что подтверждается коммерческими предложениями, высланными в адрес ООО «ПКС «Твой дом», ООО «Альметьевский трубный завод».

Таким образом, по мнению Заявителя, ООО «Симбирский крановый завод» незаконно использует и вводит в гражданский оборот результаты интеллектуальной деятельности, принадлежащие ООО «ТД «СКЗ», нарушая положения Федерального закона от 26.07.2006г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее по тексту – Федеральный закон «О защите конкуренции»).

В ходе рассмотрения дела установлено следующее.

ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод» осуществляет на территории Российской Федерации деятельность по реализации подъемно – транспортного оборудования.

В соответствии с выпиской из Единого государственного реестра юридических лиц (далее по тексту – ЕГРЮЛ) от 13.07.2016 ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод» осуществляет свою деятельность с 07.07.2010 г. С 2010 года Заявитель сотрудничает с производителем подъемно – транспортного оборудования ООО «Симбирский крановый завод» (г. Ульяновск), до февраля 2011г. именовавшегося ООО «Машпромсервис – М», что подтверждается договором <...>. Согласно свидетельству, действующему до 31.12.2016, Заявитель является эксклюзивным представителем (отделом сбыта) ООО «Симбирский крановый завод».

Представленные в материалы дела договоры поставки, заключенные ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод» в 2010-2016 г. (договоры от <...>), спецификации Заявителя, а также коммерческие предложения за 2013-2016 годы подтверждают фактическое осуществление деятельности по реализации подъемно – транспортного оборудования на территории Российской Федерации в период 2010-2016 годы.

Для индивидуализации своего товара (услуг) ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод» использует товарный знак «СИМБИРСКИЙ КРАНОВЫЙ ЗАВОД» на основании свидетельства на товарный знак №493677 от 09.08.2013 с приоритетом товарного знака 08.09.2011. Согласно пояснениям, данный знак используется Обществом на документации при оформлении отношений с заказчиками, в

предложениях о продаже товаров, а также в объявлениях, на вывесках, в рекламе, в сети Интернет, в том числе в доменном имени.

Кроме того, для индивидуализации своего предприятия ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод» с 2013 года использует коммерческое обозначение, представляющее собой сочетание следующих элементов: заглавные буквы «СКЗ», под которыми выполнена горизонтальная черта и расположен словесный элемент «Симбирский Крановый Завод», слева от указанных элементов размещено изображение в виде стилизованного крюка подъемного крана.

К заявлению Обществом приобщено коммерческое предложение от <..>, содержащее обозначение, состоящее из изобразительных элементов в виде букв «СКЗ», под которыми выполнена горизонтальная черта и расположены в две строчки словесные элементы «Симбирский Крановый Завод», «торговый дом», слева от указанных элементов размещено изображение в виде стилизованного крюка подъемного крана.

В соответствии с выпиской из Единого государственного реестра юридических лиц от 13.07.2016 ООО «Симбирский крановый завод» осуществляет свою деятельность по производству и реализации подъемно – транспортного оборудования с 29.08.2014.

Представленные в материалы дела договоры поставки от <...>, спецификации Ответчика, а также коммерческие предложения за 2015-2016 годы, подтверждают фактическое осуществление деятельности по реализации подъемно – транспортного оборудования на территории Российской Федерации в период 2015-2016 годы.

В 2016 году Ответчик начал осуществлять деятельность по реализации подъемно – транспортного оборудования с применением обозначения, состоящего из изобразительных элементов в виде букв «СКЗ», под которыми выполнена горизонтальная черта и расположен словесный элемент «Симбирский Крановый Завод», слева от указанных элементов размещено изображение в виде стилизованного крюка подъемного крана. Указанное обозначение использовалось в коммерческих предложениях, рассылаемых потенциальным заказчиком.

А) В соответствии с частью 1 статьи 1474 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - Гражданский кодекс 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".

Частью 3 указанной статьи Гражданского кодекса РФ предусмотрено, что 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.

Согласно статье 1475 Гражданского кодекса РФ на территории Российской Федерации действует исключительное право на фирменное наименование, включенное в единый государственный реестр юридических лиц. Исключительное право на фирменное наименование возникает со дня государственной регистрации юридического лица и прекращается в момент исключения фирменного наименования из единого государственного реестра юридических лиц в связи с прекращением юридического лица либо изменением его фирменного наименования.

ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод» (<...>) создано 07.07.2010. Организация осуществляет деятельность по реализации подъемно – транспортного оборудования.

ООО «Симбирский крановый завод» (<...>) создано 29.08.2014 и осуществляет аналогичный вид деятельности, а именно, деятельность по производству и реализации подъемно – транспортного оборудования.

Исключительное право на фирменное наименование возникло ранее у ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод».

В пункте 13 информационного письма Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 13.12.2007 № 122 «Обзор практики рассмотрения арбитражными судами дел, связанных с применением законодательства об интеллектуальной собственности» указано, что вопрос о сходстве до степени смешения двух обозначений может быть разрешен судом с позиции рядового потребителя.

Комиссия Кировского УФАС России, оценивая фирменные наименования ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод» и ООО «Симбирский крановый завод» с учетом указанного положения, приходит к выводу о наличии сходства до степени смешения средств индивидуализации Заявителя и Ответчика исходя из наличия общего словосочетания «Сибирский крановый завод».

Согласно справке Роспатента, представленной ФГБУ «Федеральный институт промышленной собственности» письмом от 05.10.2016 №41-6396-12 по запросу Кировского УФАС России от 26.08.2016 №3783/04, фирменное наименование ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод» является сходным до степени смешения с фирменным наименованием ООО «Симбирский крановый завод», поскольку ассоциируется с ним в целом в силу наличия общего фонетически и семантически тождественного словесного элемента «Симбирский крановый завод».

Также в материалах дела имеются документы, подтверждающие факт реального смешения в глазах потребителей указанных организаций: пояснения ПАО «ВСППО – АВИСМА» от 02.11.2016 №ГД/36361 (вх.№6627 от 02.11.2016) относительно направления в адрес ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод» запроса от 05.08.2016 №12-26/100 с реквизитами ООО «Симбирский крановый завод» (г. Киров).

На основании вышеизложенного Комиссия Кировского УФАС России приходит к выводу, что фирменное наименование ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод», используемое Заявителем для своей индивидуализации, сходно до

степени смешения с фирменным наименованием ООО «Симбирский крановый завод», используемым Ответчиком для своей индивидуализации.

Б) Статья 1538 Гражданского кодекса РФ предусматривает, что юридические лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность, могут использовать для индивидуализации принадлежащих им торговых, промышленных и других предприятий коммерческие обозначения, не являющиеся фирменными наименованиями и не подлежащие обязательному включению в учредительные документы и единый государственный реестр юридических лиц.

В силу пункта 1 статьи 1539 Гражданского кодекса Российской Федерации правообладателю принадлежит исключительное право использования коммерческого обозначения в качестве средства индивидуализации принадлежащего ему предприятия любым не противоречащим закону способом (исключительное право на коммерческое обозначение), в том числе путем указания коммерческого обозначения на вывесках, бланках, счетах и на иной документации, в объявлениях и рекламе, на товарах или их упаковках, если такое обозначение обладает достаточными различительными признаками и его употребление правообладателем для индивидуализации своего предприятия является известным в пределах определенной территории.

Как разъяснено в пункте 64 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации и Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 26.03.2009 № 5/69 «О некоторых вопросах, возникших в связи с введением в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации» исключительное право использования коммерческого обозначения на основании пункта 1 статьи 1539 Гражданского кодекса Российской Федерации принадлежит правообладателю, если такое обозначение обладает достаточными различительными признаками и его употребление правообладателем для индивидуализации своего предприятия является известным в пределах определенной территории.

При этом критерии относительно возможности какого-либо слова индивидуализировать на рынке определенного хозяйствующего субъекта, в том числе критерий для возможности использования словесного обозначения в качестве коммерческого обозначения предприятия, законодательно не предусмотрены, что предполагает необходимость оценки способности каждого конкретного слова (словосочетания) использоваться в качестве коммерческого обозначения.

Следовательно, поскольку законодательством не установлено, в какой форме и из каких обязательных частей должно состоять коммерческое обозначение, можно обоснованно считать, что коммерческим обозначением может быть признана любая лексическая единица или их сочетание, определенно позволяющее индивидуализировать предприятие.

Исходя из системного толкования названных норм права следует, что исключительное право на коммерческое обозначение возникает при совокупности следующих условий:

- наличие предприятия, для индивидуализации которого обозначение

используется;

- наличие достаточных различительных признаков используемого обозначения, позволяющих его индивидуализировать;
- известность обозначения, используемого для индивидуализации предприятия, на определенной территории.

Комиссией Кировского УФАС России установлено, что используемое ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод» для индивидуализации своего предприятия, реализующего подъемно – транспортное оборудование, коммерческое обозначение визуально представляет собой сочетание следующих элементов: заглавные буквы черного цвета жирным шрифтом «СКЗ», под которыми выполнена горизонтальная черта и расположен словесный элемент «Симбирский Крановый Завод», слева от указанных элементов размещено изображение в виде стилизованного крюка подъемного крана. Признак известности данного обозначения подтверждается длительным периодом (с июля 2013г.) его использования посредством размещения в коммерческих предложениях и деловой переписке, направляемых заказчиком и потенциальным покупателям, а также наличием заключенных договоров поставки оборудования в различных субъектах Российской Федерации. С учетом длительности продажи товаров ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод» на рынке реализации подъемно – транспортного оборудования в географических границах Российской Федерации, а также с учетом известности среди потребителей обозначения «СКЗ. Симбирский крановый завод» с изображением крюка подъемного крана и наличием достаточных различительных признаков Кировское УФАС России считает, что в рамках указанной территории исследуемое обозначение, используемое Заявителем, подлежит защите в качестве коммерческого обозначения.

Факт сходства до степени смешения коммерческого обозначения, используемого в своей деятельности ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод», с обозначением «СКЗ. Симбирский крановый завод» с изображением крюка подъемного крана, используемым ООО «Симбирский крановый завод» для индивидуализации своей деятельности, подтверждается следующим.

Кировское УФАС России, оценивая обозначение, используемое Обществом, с учетом положений пункта 13 информационного письма Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 13.12.2007 № 122, приходит к выводу о том, что, несмотря на отдельные отличия, обозначение «СКЗ. Симбирский крановый завод» с изображением крюка подъемного крана, размещенное на коммерческих предложениях <...>, рассылавшихся Обществом потенциальным покупателям для продвижения товара, сходно до степени смешения с коммерческим обозначением «СКЗ. Симбирский крановый завод» с изображением крюка подъемного крана, используемым ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод», и способно ввести в заблуждение потребителей. Размещенное Обществом на коммерческих предложениях <...> обозначение имеет следующий вид: заглавные буквы черного цвета жирным шрифтом «СКЗ», под которыми выполнена горизонтальная черта и расположен словесный элемент «Симбирский Крановый Завод», слева от указанных элементов размещено изображение в виде стилизованного крюка подъемного крана.

При этом коммерческое обозначение «СКЗ. Симбирский крановый завод» с

изображением крюка подъемного крана (ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод») графически и визуально сходно с обозначением ООО «Симбирский крановый завод» за счет идентичного словосочетания «СКЗ. Симбирский крановый завод», изображения крюка подъемного крана, стилистики шрифта, а также расположения элементов.

При этом сходство до степени смешения используемых обозначений подтверждается также расположением спорного обозначения на документации (обозначение изображено в верхнем левом углу).

Представленное Заявителем с письмом от 02.06.2016 (вх.№3570 от 10.06.2016) обозначение, визуально представляющее собой сочетание следующих элементов: заглавные буквы черного цвета жирным шрифтом «СКЗ», под которыми выполнена горизонтальная черта и расположены в две строки словесные элементы «Симбирский Крановый Завод», «ТОРГОВЫЙ ДОМ», слева от указанных элементов размещено изображение в виде стилизованного крюка подъемного крана, не может являться коммерческим обозначением, обладающим признаками охраноспособности, в силу следующего. В материалах дела отсутствуют доказательства известности данного обозначения у потребителей в течение длительного времени, поскольку на запрос Управления от 14.07.2016 №3104/04 (определение о назначении дела №9/04-16а) ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод» представлены документы, подтверждающие длительное использование коммерческого обозначения, но не исследуемого. Кроме того, согласно части 2 статьи 1358 Гражданского кодекса РФ для индивидуализации одного предприятия не могут одновременно использоваться два и более коммерческих обозначения. На основании изложенного, обозначение «СКЗ. Симбирский крановый завод» с изображением крюка подъемного крана, размещенное на коммерческом предложении <...> для заказчика ООО ПСК «Твой Дом», не может быть принято в качестве коммерческого.

Вместе с тем, данное обозначение было направлено в адрес Федеральной службы по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам (письмо Кировского УФАС России от 26.08.2016 №3783/04) для оценки сходства до степени смешения с обозначением, используемым Ответчиком.

Согласно справке Роспатента, направленной письмом ФГБУ «Федеральный институт промышленной собственности» (ФИПС) от 05.10.2016 №41-6396-12 обозначение, используемое на документации ООО «Симбирский крановый завод» (комбинированное обозначение, состоящее из изобразительных элементов в виде букв «СКЗ», под которыми выполнена горизонтальная черта и расположен словесный элемент «Симбирский Крановый Завод», слева от указанных элементов размещено изображением в виде стилизованного крюка подъемного крана), является сходным до степени смешения с обозначением, размещенным на документации ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод» (комбинированное обозначение, состоящее из изобразительных элементов в виде букв «СКЗ», под которыми выполнена горизонтальная черта и расположены в две строки словесные элементы «Симбирский Крановый Завод», «ТОРГОВЫЙ ДОМ», слева от указанных элементов размещено изображением в виде стилизованного крюка подъемного крана), в силу наличия общего семантически и фонетически тождественного, графически сходного словесного элемента «Симбирский Крановый Завод», сходства изобразительных элементов, а также сходного

композиционного расположения элементов.

Изучив материалы дела, Комиссия Кировского УФАС России считает возможным принять указанную справку ФИПС в качестве доказательства сходства до степени смешения обозначения, используемого Обществом в коммерческих предложениях, с коммерческим обозначением, принадлежащим Заявителю, поскольку оценивавшееся ФИПС обозначение отличается от коммерческого только наличием словесного элемента «ТОРГОВЫЙ ДОМ», остальные составляющие являются идентичными. При этом отсутствие в коммерческом обозначении ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод» словесного элемента «ТОРГОВЫЙ ДОМ» усиливает сходство с обозначением, используемым ООО «Симбирский крановый завод».

На основании вышеизложенного Кировское УФАС России приходит к выводу, что обозначение «СКЗ. Симбирский крановый завод» с изображением крюка подъемного крана, используемое Обществом в коммерческих предложениях <...>, сходно до степени смешения с коммерческим обозначением ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод», используемым Заявителем для индивидуализации своего предприятия.

В) В соответствии с частью 1 статьи 1477 Гражданского кодекса Российской Федерации на товарный знак, то есть на обозначение, служащее для индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей, признается исключительное право, удостоверяемое свидетельством на товарный знак.

Согласно части 3 статьи 1484 Гражданского кодекса 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.

Пунктом 6 статьи 1252 Гражданского кодекса РФ установлено, что если различные средства индивидуализации (фирменное наименование, товарный знак, знак обслуживания, коммерческое обозначение) оказываются тождественными или сходными до степени смешения и в результате такого тождества или сходства могут быть введены в заблуждение потребители и (или) контрагенты, преимущество имеет средство индивидуализации, исключительное право на которое возникло ранее. Владелец такого исключительного права может в порядке, установленном данным Кодексом, требовать признания недействительным предоставления правовой охраны товарному знаку (знаку обслуживания) либо полного или частичного запрета на использование фирменного наименования или коммерческого обозначения.

Кировским УФАС России установлено, что ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод» использует для индивидуализации своих работ и услуг – реализация подъемно – транспортного оборудования - товарный знак «СИМБИРСКИЙ КРАНОВЫЙ ЗАВОД» (свидетельство на товарный знак №493677), который размещается на в составе фирменного наименования и коммерческого обозначения в договорах, переписке с заказчиками, в предложениях о продаже

товаров.

Исходя из наличия идентичного словесного элемента «Симбирский крановый завод» с учетом положений пункта 13 информационного письма Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 13.12.2007 № 122, Кировское УФАС России считает установленным наличие сходства до степени смешения обозначения «СКЗ. Симбирский крановый завод» с изображением крюка подъемного крана, используемого ООО «Симбирский крановый завод», а также фирменного наименования данной организации, с товарным знаком «СИМБИРСКИЙ КРАНОВЫЙ ЗАВОД», правообладателем которого является ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод».

Угроза смешения товарного знака и иного обозначения имеет место, если обозначение воспринимается за товарный знак или если потребитель понимает, что речь идет не о товарном знаке, но полагает, что товарный знак и иное обозначение идентифицируют один и тот же товар. При этом для признания сходства товарного знака и иного обозначения достаточно уже самой опасности, а не реального смешения в глазах потребителей.

Следовательно, покупатели товара (услуг по реализации подъемно – транспортного оборудования) вследствие указанного размещения в коммерческих предложениях обозначения «СКЗ. Симбирский крановый завод» с изображением крюка подъемного крана могут быть введены в заблуждение относительно реализуемого товара, поскольку, при изучении данных предложений, создается впечатление о том, что предлагается к продаже оборудование, изготавливаемое известным производителем ООО «Симбирский крановый завод» (г. Ульяновск), официальным представителем которого является Заявитель. Эскалация данного эффекта формируется также наличием в коммерческих предложениях ссылки на официальный сайт производителя подъемно – транспортного оборудования ООО «Симбирский крановый завод» (г. Ульяновск) - [<...>](#). Вместе с тем, Общество оборудование данного производителя не реализует, однако использует в составе своего обозначения словосочетание «Симбирский крановый завод».

Кроме того, согласно справке, направленной письмом ФГБУ «Федеральный институт промышленной собственности» от 15.10.2016 №41-6396-12 по вопросам, сформулированным в запросе Кировского УФАС России от 26.08.2016 г. № 3783/04, в результате исследования, проведенного Федеральной службой по интеллектуальной собственности, было установлено, что обозначение 3 (документация ООО «Симбирский крановый завод», на которой идентифицируется комбинированное обозначение, состоящее из изобразительных элементов в виде букв «СКЗ», под которыми выполнена горизонтальная черта и расположен словесный элемент «Симбирский Крановый Завод», слева от указанных элементов размещено изображением в виде стилизованного крюка подъемного крана) является сходным до степени смешения с товарным знаком по свидетельству №493677, поскольку ассоциируются с ним в целом в силу фонетического, семантического тождества и графического сходства словесных элементов «Симбирский Крановый Завод»/ «СИМБИРСКИЙ КРАНОВЫЙ ЗАВОД».

На основании вышеизложенного Кировское УФАС России приходит к выводу, что обозначение ООО «Симбирский крановый завод», используемое Обществом в коммерческих предложениях <...>, сходно до степени смешения с товарным

знаком «СИМБИРСКИЙ КРАНОВЫЙ ЗАВОД», правообладателем которого является ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод».

Факт возникновения у ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод» исключительного права на товарный знак ранее того момента, когда обозначение «СКЗ. Симбирский крановый завод» с изображением крюка подъемного крана стало использовать ООО «Симбирский крановый завод», подтверждается материалами дела, а именно свидетельством на товарный знак №493677, в котором указана дата приоритета товарного знака с 08.09.2011.

Факт смешения как самих предприятий, так и оказываемых ими услуг в глазах потребителей подтверждается мнением членов Общественно – консультативного совета при Кировском УФАС России, согласно которому коммерческие предложения и размещенные на них обозначения похожи, можно предположить, что они рассылаются одной организацией. Было высказано мнение, что организация, осуществляющая деятельность в г. Кирове, не ассоциируется с названием «Симбирский крановый завод» ни по территориальной привязке (Симбирский), ни по наличию производства (завод). В данном случае однозначно кировской организацией используется репутация известного завода за счет использования его наименования. В состав Общественно – консультативного совета входят представители общественных организаций, в том числе осуществляющие защиту прав как предпринимателей, так и потребителей товаров, услуг, а также объединяющих промышленников и предпринимателей, что позволяет принять позицию данного общественного совета в качестве надлежащего доказательства.

В соответствии с частью 1 статьи 14.4 Федерального закона «О защите конкуренции» не допускается недобросовестная конкуренция, связанная с приобретением и использованием исключительного права на средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации товаров, работ или услуг (далее - средства индивидуализации).

В соответствии с частью 1 статьи 14.6 Федерального 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.

В соответствии с пунктом 9 статьи 4 Федерального 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.

Исходя из содержания указанных норм права для признания факта осуществления недобросовестной конкуренции в качестве правонарушения и подтверждения его состава в действиях конкретного лица необходимо установить одновременное наличие всех признаков, к которым следует отнести: 1) осуществление деятельности хозяйствующими субъектами на одном товарном рынке (наличие конкурентных отношений); 2) осуществление активных действий по приобретению и использованию исключительного права на средства индивидуализации юридического лица, а также 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; 3) направленность таких действий на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности; 4) причинение или возможность причинения убытков другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесение или возможность нанесения вреда их деловой репутации.

1). Осуществление деятельности хозяйствующими субъектами на одном товарном рынке (наличие конкурентных отношений) подтверждается следующим.

Общество с ограниченной ответственностью «Торговый дом «Симбирский крановый завод» зарегистрировано в качестве юридического лица с 07.07.2010. Общество поставлено на учет в налоговом органе с <...>. Основным видом деятельности ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод» является прочая оптовая торговля (код ОКВЭД 51.7).

Общество с ограниченной ответственностью «Симбирский крановый завод» зарегистрировано в качестве юридического лица с 29.08.2014. Общество поставлено на учет в налоговом органе с <...>. Основным видом деятельности ООО «Симбирский крановый завод» является производство подъемно – транспортного оборудования (код ОКВЭД 29.22). Дополнительные виды деятельности: оптовая торговля прочими машинами и оборудованием (код ОКВЭД 51.62), прочая оптовая торговля (код ОКВЭД 51.70).

Фактическое осуществление деятельности на товарном рынке реализации подъемно – транспортного оборудования в географических границах Российской Федерации подтверждается представленными в материалы дела договорами за 2010 - 2016 годы, спецификации, а также коммерческие предложения.

Таким образом, ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод» и ООО

«Симбирский крановый завод» действуют на одном товарном рынке по реализации подъемно – транспортного оборудования в географических границах Российской Федерации и являются конкурентами.

Относительно довода Общества об отсутствии конкурентных отношений с Заявителем, исходя из различной номенклатуры поставляемого товара, Кировским УФАС России сделаны следующие выводы.

Исходя из документов, представленных ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод», Общество осуществляет реализацию следующего подъемно - транспортного оборудования: тали, краны, штабелеры, траверсы, подъемники.

Согласно представленным в материалы дела договорам <...>5 ООО «Симбирский крановый завод» осуществило реализацию следующего товара: опорно – поворотное устройство и барабан грузовой.

Согласно ГОСТ Р 52064-2003 опорно-поворотное устройство (ОПУ) – это устройство для передачи нагрузок (грузового момента, вертикальных и горизонтальных сил) от поворотной рамы на опорную раму и для поворота поворотной рамы.

БАРАБАН —

(1) в машиностроении общее название деталей машин, имеющих форму полого цилиндра, конуса или многогранника, напр. барабан грузоподъемных машин, тормозной, паровых котлов, делительный, галтовочный и др.;

(2) Б. магнитный внешнезапоминающее устройство ЭВМ, в котором носителем информации является пустотелый цилиндр, покрытый слоем магнитного материала, вращающийся с постоянной угловой частотой;

(3) Б. в архитектуре цилиндрическая или многогранная верхняя часть здания, на которой возводится купол.

(Большая политехническая энциклопедия. М.: Мир и образование. <...>.. 2011).

Исходя из вышеуказанных понятий, данное оборудование применяется в машиностроении, в частности для грузоподъемного оборудования. Обществом не представлены в материалы дела доказательства, свидетельствующие об обратном.

Соответственно, реализуя комплектующие части подъемно – транспортного оборудования, Общество фактически осуществляло деятельность на одном товарном рынке с Заявителем.

Кроме того, рассылая в 2016 году коммерческие предложения о продаже оборудования (кран мостовой электрический, краны специальные, консольные, тали, траверсы и т.д.), аналогичного реализуемому Заявителем, в адрес потенциальных покупателей ООО «Симбирский крановый завод» совершало действия по продвижению товара и его рекламе, что согласно позиции судов (Определение Верховного Суда РФ от 09.12.2015 по делу № 304-КГ15-8874, А67-4453/2014) является неотъемлемой частью введения товара в гражданский оборот. Соответственно, позиция ООО «СКЗ» об отсутствии пересечений по реализуемой номенклатуре товара противоречит имеющимся в деле

доказательствам.

Довод Общества о том, что данные коммерческие предложения им не рассылались, не соответствует фактическим обстоятельствам дела. Согласно пояснениям ООО «ПКС Твой Дом» от 07.07.2016 №256 (вх.№4304 от 13.07.2016) коммерческое предложение ООО «Симбирский крановый завод» <...> поступило в адрес организации посредством электронной почты с адреса [s<...>](#). ООО «Альметьевский трубный завод» получило коммерческое предложение ООО «Симбирский крановый завод» <...> также на электронную почту с адреса [s<...>](#) (письмо от 06.07.2016 №б/н). Законный представитель Общества <...> на заседании комиссии, состоявшемся 21.11.2016, пояснил, что электронный ящик [s<...>](#) используется для отправки корреспонденции от имени ООО «Симбирский крановый завод». Кроме того, информация, указанная в предложениях (контактное лицо – <...>, являющийся директором Общества, номер телефона зарегистрирован на ООО «Киров – Ресурс», директором которого является <...>.), а также наличие подписи директора Общества, свидетельствуют заинтересованности в рассылке данных коммерческих предложений ООО «Симбирский крановый завод».

Таким образом, Кировское УФАС России считает доказанным факт наличия конкурентных отношений ООО «Симбирский крановый завод» с ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод».

2) осуществление активных действий, по приобретению и использованию исключительного права на средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ и услуг, а также 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.

2.1) В ходе рассмотрения дела установлено, что ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод» (<...>) и ООО «Симбирский крановый завод» (<...>) осуществляют хозяйственную деятельность на одном товарном рынке реализации подъемно – транспортного оборудования, соответственно, являются конкурентами. Поскольку ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод» включено в Единый государственный реестр юридических лиц (07.07.2010) ранее ООО «Симбирский крановый завод» (29.08.2014), соответственно исключительное право на фирменное наименование возникло ранее у ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод» и является средством индивидуализации Заявителя.

Факт приобретения фирменного наименования Обществом 29.08.2014 года

подтверждается выпиской из Единого государственного реестра юридических лиц, свидетельством о государственной регистрации юридического лица <...>, свидетельством о постановке на учет российской организации в налоговом органе по месту ее нахождения <...>, Уставом Общества, утвержденным решением №1 учредителя ООО «СКЗ» 21.08.2014.

В соответствии с [частью 3 статьи 1474](#) Гражданского кодекса 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.

Изучив материалы дела, комиссией Кировского УФАС России сделан вывод о том, что ООО «Симбирский крановый завод», осуществляя реализацию подъемно – транспортного оборудования в России, использует фирменное наименование сходное до степени смешения с фирменным наименованием уже существующего юридического лица - ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод», реализующего аналогичные товары в пределах тех же географических границ.

Данные действия Общества по приобретению (29.08.2014) и использованию в период 2014-2016 годы фирменного наименования, сходного до степени смешения со средством индивидуализации – фирменным наименованием Заявителя противоречат положениям [части 3 статьи 1474](#) Гражданского кодекса РФ.

Соответственно, используя для своей идентификации фирменное наименование ООО «Симбирский крановый завод», сходное до степени смешения с фирменным наименованием ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод», ООО «Симбирский крановый завод» сознательно вводит в заблуждение покупателей на товарном рынке по реализации подъемно – транспортного оборудования в географических границах Российской Федерации и создает угрозу смешения двух хозяйствующих субъектов - конкурентов, тем самым нарушая права и законные интересы ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод», что нарушает требования законодательства Российской Федерации, а также требования добросовестности, разумности и справедливости.

2.2) В предмет доказывания по делу относительно квалификации по части 1 статьи 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции» входит установление антимонопольным органом следующих обстоятельств:

- факт существования у ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод» исключительного права на товарный знак «СИМБИРСКИЙ КРАНОВЫЙ ЗАВОД» и на коммерческое обозначение «СКЗ. Симбирский крановый завод» с изображением крюка подъемного крана.

- факт использования ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод» для индивидуализации своего товара (услуги по реализации оборудования) товарного знака «СИМБИРСКИЙ КРАНОВЫЙ ЗАВОД» и для индивидуализации своего предприятия коммерческого обозначения «СКЗ. Симбирский крановый

завод» с изображением крюка подъемного крана,

- период возникновения у ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод» права на товарный знак и коммерческое обозначение,

- факт нарушения ООО «Симбирский крановый завод» названного исключительного права ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод».

Комиссией Кировского УФАС России определено, что согласно свидетельству на товарный знак №493677 - приоритет товарного знака «СИМБИРСКИЙ КРАНОВЫЙ ЗАВОД» установлен с 08.09.2011 за правообладателем ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод», соответственно, данный документ подтверждает факт существования исключительного права на товарный знак.

Также установлено, что используемое Заявителем для индивидуализации своего предприятия, реализующего подъемно – транспортное оборудование, коммерческое обозначение визуально обладает достаточными различительными признаками (наличие словесного элемента «Симбирский Крановый Завод», изобразительного элемента (крюк подъемного крана) в виде композиционного расположения). Признак известности данного обозначения подтверждается длительным периодом (с июля 2013г.) его распространения на территории России посредством размещения в коммерческих предложениях и деловой переписке, направляемых заказчикам и потенциальным покупателям, а также количеством заключенных договоров поставки в различных субъектах Российской Федерации. На основании изложенного можно сделать вывод, что указанное обозначение обладает необходимыми различительными признаками, то есть является коммерческим обозначением ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод», соответственно данное лицо обладает исключительным правом на спорное средство индивидуализации.

Факт использования ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод» товарного знака №493677 для индивидуализации своих товаров и услуг подтверждается следующими документами:

- свидетельство на товарный знак №493677;

- использование товарного знака в составе фирменного наименования;

- использование товарного знака в коммерческих предложениях, договорах, деловой переписке.

Факт использования ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод» коммерческого обозначения «СКЗ. Симбирский крановый завод» с изображением крюка подъемного крана для индивидуализации своего предприятия подтверждается следующими документами:

- использование товарного знака в коммерческих предложениях, договорах, деловой переписке.

Комиссией Кировского УФАС России определяется факт возникновения у ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод» исключительного права на товарный знак №493677, исходя из приоритета товарного знака, а именно - 08.09.2011г, а коммерческого обозначения - исходя из представленных документов, а именно даты начала использования обозначения в своей хозяйственной деятельности – июль 2013 года (письмо в адрес ФГУП «ГУССТ №4 при Спецстрое России» от 10.07.2013 №360).

Факт нарушения ООО «Симбирский крановый завод» права ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод» подтверждается следующими документами:

I. Коммерческие предложения ООО «Симбирский крановый завод» о <...>, содержащие в левом верхнем углу обозначение «СКЗ. Симбирский крановый завод» с изображением крюка подъемного крана.

Вышеуказанные документы подтверждает направленность действий Общества на использование указанного обозначения для идентификации своих услуг и своего предприятия.

II. Письмо ООО «Альметьевский трубный завод от 06.07.2016 (вх.№4189 от 08.07.2016), письмо ООО «ПКС Твой Дом» от 07.07.2016 №256 (вх.№4304 от 13.07.2016) подтверждают факт введения Обществом в гражданский оборот на территории Российской Федерации обозначения «СКЗ. Симбирский крановый завод» с изображением крюка подъемного крана.

Данные обстоятельства подтверждают использование ООО «Симбирский крановый завод» в документации при осуществлении хозяйственной деятельности обозначения «СКЗ. Симбирский крановый завод» с изображением крюка подъемного крана.

III. Жалоба правообладателя товарного знака №493677, коммерческого обозначения «СКЗ. Симбирский крановый завод» с изображением крюка подъемного крана – ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод» от 19.04.2016 (вх.№2506 от 25.04.2016) об отсутствии у ООО «Симбирский крановый завод» прав на использование товарного знака «СИМБИРСКИЙ КРАНОВЫЙ ЗАВОД» и коммерческого обозначения «СКЗ. Симбирский крановый завод» с изображением крюка подъемного крана, что подтверждает незаконность их использования Обществом.

Соответственно, используя в деловой документации (коммерческих предложениях) обозначение «СКЗ. Симбирский крановый завод» с изображением крюка подъемного крана, сходное до степени смешения с товарным знаком «СИМБИРСКИЙ КРАНОВЫЙ ЗАВОД», коммерческим обозначением «СКЗ. Симбирский крановый завод» с изображением крюка подъемного крана, ООО «Симбирский крановый завод» сознательно вводит в заблуждение покупателей на товарном рынке по реализации подъемно – транспортного оборудования в географических границах Российской Федерации и создает угрозу смешения как товаров (услуг по реализации подъемно – транспортного оборудования), так и

двух хозяйствующих субъектов - конкурентов, тем самым нарушая права и законные интересы ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод», что нарушает требования законодательства Российской Федерации, а также требования добросовестности, разумности и справедливости.

3). Направленность таких действий на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности подтверждается следующим.

Осуществление ООО «Симбирский крановый завод» деятельности по реализации подъемно – транспортного оборудования в географических границах Российской Федерации при использовании обозначения «СКЗ. Симбирский крановый завод» с изображением крюка подъемного крана, сходного до степени смешения со средствами индивидуализации (товарный знак, коммерческое обозначение, фирменное наименование), используемыми конкурентом (Заявителем), направлено на получение необоснованных преимуществ за счет использования сложившейся деловой репутации ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод» и создания угрозы возникновения заблуждения потребителей.

В условиях рынка деловая репутация хозяйствующего субъекта является одним из важнейших элементов коммерческого успеха, поскольку изменение репутации напрямую влияет на спрос, обращенный к хозяйствующему субъекту.

Под деловой репутацией принято понимать сложившееся общественное мнение о профессиональных достоинствах и недостатках лица. Такое мнение складывается на основе оценки осуществления лицом своей деятельности.

Использование деловой репутации другого хозяйствующего субъекта обладает потенциальной возможностью как непосредственного нанесения ущерба деловой репутации, так и причинения убытков в результате таких недобросовестных действий. При этом, под ущербом деловой репутации следует считать негативные изменения в такой оценке, что может выражаться, например, в изменении положительного мнения о лице на отрицательное, ухудшении мнения о деятельности лица, снижении к нему доверия со стороны контрагентов и покупателей.

ООО «Симбирский крановый завод» в результате таких действий получило возможность пользоваться положительной деловой репутацией Заявителя, сформированной за время длительной работы на рынке по реализации подъемно – транспортного оборудования, в целях привлечения спроса к товарам и (или) услугам ООО «Симбирский крановый завод», а также перераспределения покупателей и поставщиков.

В результате незаконного приобретения и использования ООО «Симбирский крановый завод» фирменного наименования Заявителя, использования товарного знака «СИМБИРСКИЙ КРАНОВЫЙ ЗАВОД», коммерческого обозначения «СКЗ. Симбирский крановый завод» с изображением крюка подъемного крана деловая репутация ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод» ставится под угрозу, так как в любой хозяйственной деятельности могут возникнуть обстоятельства, когда из-за неспособности ответчика выполнять свои обязательства, взятые перед контрагентами, сложится негативное восприятие у потенциальных клиентов и в отношении ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод».

Заявитель, осуществляя достаточно длительное время деятельность по реализации оборудования (с 2010 года), завоевал положительную репутацию у покупателей, как в отношении качества поставляемой продукции, так и узнаваемости бренда «Симбирский крановый завод». Данный факт подтверждается, в частности, свидетельствами, выданными Заявителю в 2014, 2015 годы руководством портала <...> в номинации «Надежный поставщик». Между тем, Общество, незаконно используя товарный знак «СИМБИРСКИЙ КРАНОВЫЙ ЗАВОД», пользуется выработанной Заявителем репутацией на соответствующем рынке, побуждает приобретать товар известной торговой марки, получая, тем самым, дополнительную прибыль без вложений в продвижение своего товара.

Таким образом, использование Обществом обозначения, сходного до степени смешения с фирменным наименованием, товарным знаком и коммерческим обозначением Заявителя, при осуществлении аналогичной деятельности, может привести к приобретению ООО «Симбирский крановый завод» преимуществ в хозяйственной деятельности за счет конкурента и снижению затрат на продвижение (разработку, рекламу, продажу) обозначения, ранее уже правомерно введенного в оборот и известного определенному кругу покупателей, что в свою очередь, является актом недобросовестной конкуренцией по отношению к Заявителю.

Действия Общества по приобретению и использованию при осуществлении коммерческой деятельности фирменного наименования, сходного до степени смешения с фирменным наименованием Заявителя, направлены на получение определенных преимуществ известности и узнаваемости среди потребителей услуг, востребованности на соответствующем рынке; фактически вводят в заблуждение в отношении производителя товара (услуг по реализации подъемно – транспортного оборудования), поскольку могут создать у потребителей и контрагентов неоправданные ассоциации с фирменным наименованием ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод».

Кировское УФАС России делает вывод, что действия ООО «Симбирский крановый завод» по приобретению и использованию фирменного наименования, сходного до степени смешения с фирменным наименованием ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод», а также по использованию обозначения «СКЗ. Симбирский крановый завод» с изображением крюка подъемного крана, сходного до степени смешения с товарным знаком «СИМБИРСКИЙ КРАНОВЫЙ ЗАВОД», коммерческим обозначением «СКЗ. Симбирский крановый завод» с изображением крюка подъемного крана, используемыми ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод», содержат в себе квалифицирующие признаки акта недобросовестной конкуренции, поскольку непосредственно способны оказать влияние на конкуренцию, то есть непосредственно могут предоставить (предоставило) Обществу преимущества над конкурентом ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод» и причинить ему вред.

Следовательно, поведение ООО «Симбирский крановый завод» имеет целью получение преимуществ при осуществлении коммерческой деятельности за счет нарушения правил конкурентной борьбы между хозяйствующими субъектами.

При таких обстоятельствах приобретение 29.08.2014 и использование до настоящего времени фирменного наименования, сходного до степени смешения с фирменным наименованием Заявителя, а также использование в период с апреля

2016 года (подтверждается коммерческим предложением <...>) по настоящее время обозначения «СКЗ. Симбирский крановый завод» с изображением крюка подъемного крана, сходного до степени смешения с товарным знаком «СИМБИРСКИЙ КРАНОВЫЙ ЗАВОД», коммерческим обозначением «СКЗ. Симбирский крановый завод» с изображением крюка подъемного крана, используемыми ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод», которые получили широкую известность и узнаваемость в результате осуществления хозяйственной деятельности ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод» до его использования Ответчиком, является нерыночным, нечестным, способом ведения бизнеса.

4). Причинение или возможность причинения убытков другим хозяйствующим субъектам – конкурентам либо нанесение или возможность нанесения вреда их деловой репутации подтверждается следующим.

Из анализа имеющихся документов следует, что ООО «Симбирский крановый завод» использует фирменное наименование, сходное до степени смешения с фирменным наименованием Заявителя, а также обозначение «СКЗ. Симбирский крановый завод» с изображением крюка подъемного крана, сходное до степени смешения с товарным знаком «СИМБИРСКИЙ КРАНОВЫЙ ЗАВОД», коммерческим обозначением «СКЗ. Симбирский крановый завод» с изображением крюка подъемного крана, используемыми ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод», и в результате такого использования возникнет смешение товаров указанных хозяйствующих субъектов – конкурентов, а также деятельность самих предприятий, вводятся в заблуждение потребители, что может повлечь причинение или возможность причинения убытков ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод» либо нанесение или возможность нанесения вреда его деловой репутации.

Для признания действий хозяйствующего субъекта недобросовестной конкуренцией достаточно одной лишь возможности наступления таких последствий, и доказательств реального вреда не требуется (п. 9 ст. 4 Федерального закона «О защите конкуренции»).

Тем не менее, заявителем представлены в материалы дела документы, подтверждающие возможность фактического нанесения ущерба деловой репутации путем смешения двух предприятий в глазах клиента.

Согласно пояснениям ПАО «ВСМПО – АВИСМА» от 02.11.2016 №ГД/36361 (вх.№6627 от 02.11.2016) с целью выбора поставщика организация направила в адрес ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод» запрос от 05.08.2016 №12-26/100, в котором в качестве получателя указала реквизиты ООО «Симбирский крановый завод» (г. Киров), то есть было введено в заблуждение относительно отсутствия каких – либо форм сотрудничества у Ответчика и Заявителя (филиал, договоры поставки, агентский договор, лицензионный договор и т.д.).

Возникновение данного обстоятельства вызвано существованием двух хозяйствующих субъектов, занимающихся аналогичной деятельностью и использующих для индивидуализации своих товаров и предприятий сходные до степени смешения обозначения, что приводит к смешению как товаров, так и субъектов, реализующих оборудование, в глазах потребителей.

Согласно заявлению ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод» действия

Ответчика по незаконному использованию обозначения «СКЗ. Симбирский крановый завод» с изображением крюка подъемного крана могут нанести вред деловой репутации Заявителя и причинить ущерб. Это влечет снижение объемов продаж правообладателя, поскольку за поставку некачественного оборудования Обществом покупатели ошибочно могут предположить, что это Заявитель поставляет такое оборудование.

Таким образом, Комиссия Кировского УФАС России приходит к выводу, что в результате таких действий Обществом была создана возможность причинения убытков Заявителю и возможность причинения вреда его деловой репутации.

ООО «Симбирский крановый завод» совершило намеренные действия, направленные на недобросовестную конкуренцию, не только используя фирменное наименование, сходное до степени смешения с фирменным наименованием Заявителя, а также используя для своих товаров и предприятия обозначение, сходное до степени смешения с товарным знаком и коммерческим обозначением конкурента, но и фактически осуществляя тот же вид экономической деятельности (реализации подъемно – транспортного оборудования) с целью введения в заблуждение покупателей товара.

Подобное нарушение прав Заявителя не могло иметь никакой иной цели, кроме причинения имущественного вреда данному хозяйствующему субъекту за счет причинения вреда деловой репутации (подтверждающие документы приложены к материалам дела).

Материалами дела подтверждается, что приобретение и использование ООО «Симбирский крановый завод» фирменного наименования, сходного до степени смешения с фирменным наименованием Заявителя, а также использование в коммерческих предложениях обозначения «СКЗ. Симбирский крановый завод» с изображением крюка подъемного крана создает высокую вероятность смешения данного обозначения с товарным знаком «СИМБИРСКИЙ КРАНОВЫЙ ЗАВОД», коммерческим обозначением «СКЗ. Симбирский крановый завод» с изображением крюка подъемного крана, ранее правомерно введенных в оборот другим хозяйствующим субъектом ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод», при осуществлении сходной деятельности на рынке, что может ввести в заблуждение потребителей, пользующихся услугами на соответствующем товарном рынке по реализации подъемно – транспортного оборудования в географических границах Российской Федерации, и негативно повлиять на деловую репутацию ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод».

Кировским УФАС России установлено, что ООО «Симбирский крановый завод» в нарушение требований части 1 статьи 14.4 Федерального закона «О защите конкуренции» приобрело и использует фирменное наименование, сходное до степени смешения с фирменным наименованием хозяйствующего субъекта – конкурента (ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод»), что является актом недобросовестной конкуренции.

Из анализа представленных документов следует, что ООО «Симбирский крановый завод» в нарушение требований части 1 статьи 14.6 Федерального закона «О защите конкуренции» использует для индивидуализации своих услуг обозначение «СКЗ. Симбирский крановый завод» с изображением крюка подъемного крана, сходное до степени смешения с товарным знаком «СИМБИРСКИЙ КРАНОВЫЙ

ЗАВОД», коммерческим обозначением «СКЗ. Симбирский крановый завод» с изображением крюка подъемного крана, используемыми другим хозяйствующим субъектом – конкурентом (ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод»), что является актом недобросовестной конкуренции, а именно: незаконное использование обозначения, тождественного товарному знаку 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 города Кирова, а также путем его использования в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет».

Указанный факт нарушения антимонопольного законодательства РФ в полном объеме подтверждается имеющимися материалами и решением по делу № 9/04-16а.

Согласно ч. 6 ст. 4.5 Кодекса РФ об административных правонарушениях срок давности привлечения к административной ответственности за административные правонарушения, предусмотренные статьями 14.9, 14.31, 14.31 со значком 1 – 14.33 настоящего Кодекса, начинается исчисляться со дня вступления в силу решения комиссии антимонопольного органа, которым установлен факт нарушения антимонопольного законодательства Российской Федерации. Решение вступило в силу со дня изготовления его в полном объеме – 26 декабря 2016 года.

Ответственность за данное правонарушение предусмотрена частью 2 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее – Кодекс РФ об административных правонарушениях). В соответствии данной нормой 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.

Событием административного правонарушения, предусмотренного ч. 2 ст. 14.33 КоАП РФ является установленный решением комиссии Кировского УФАС России по делу №9/04-16а факт нарушения антимонопольного законодательства РФ в действиях ООО «Симбирский крановый завод», директором которого является <...>., выразившихся в совершении недобросовестных действий по отношению к конкуренту - ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод» путем приобретения и использования фирменного наименования, сходного до степени смешения с фирменным наименованием хозяйствующего субъекта – конкурента (ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод»), а также незаконного введения в гражданский оборот на территории Российской Федерации для индивидуализации реализуемых товаров обозначения «СКЗ. Симбирский крановый завод» с изображением крюка подъемного крана, сходного до степени смешения с товарным знаком «СИМБИРСКИЙ КРАНОВЫЙ ЗАВОД», коммерческим обозначением «СКЗ. Симбирский крановый завод» с изображением крюка подъемного крана, ранее правомерно введенными в гражданский оборот другим

хозяйствующим субъектом – конкурентом (ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод»), что приводит к смешению в гражданском обороте товаров указанных хозяйствующих субъектов – конкурентов, а также деятельность самих предприятий, с целью приобретения конкурентных преимуществ и является актом недобросовестной конкуренции.

Объектом административного правонарушения, предусмотренного ч. 2 ст. 14.33 КоАП РФ, являются общественные отношения в сфере использования результатов интеллектуальной деятельности и приравненных к ним средств индивидуализации, складывающиеся в связи с являющейся необходимым условием обеспечения свободы экономической деятельности конкуренцией между хозяйствующими субъектами.

Объективной стороной административного правонарушения является недобросовестная конкуренция, а именно действия по приобретению и использованию фирменного наименования, сходного до степени смешения с фирменным наименованием хозяйствующего субъекта – конкурента (ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод»), а также действия по незаконному введению в гражданский оборот на территории Российской Федерации для индивидуализации реализуемых товаров обозначения «СКЗ. Симбирский крановый завод» с изображением крюка подъемного крана, сходного до степени смешения с товарным знаком «СИМБИРСКИЙ КРАНОВЫЙ ЗАВОД», коммерческим обозначением «СКЗ. Симбирский крановый завод» с изображением крюка подъемного крана, ранее правомерно введенными в гражданский оборот другим хозяйствующим субъектом – конкурентом (ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод»), которые приводят к смешению в гражданском обороте товаров указанных хозяйствующих субъектов – конкурентов, а также деятельность самих предприятий, что является нарушением части 1 статьи 14.4, части 1 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 года № 135-ФЗ «О защите конкуренции».

Согласно ст. 2.4 Кодекса РФ об административных правонарушениях административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

Согласно решению №1 учредителя ООО «Симбирский крановый завод» от 21.08.2014, выписке из Единого государственного реестра юридических лиц Общества директор <...> является должностным лицом ООО «Симбирский крановый завод», которое с целью получения конкурентных преимуществ незаконно приобрело и использует в период с 29.08.2014 года по 22.05.2017 года фирменное наименование, сходное до степени смешения с фирменным наименованием хозяйствующего субъекта – конкурента, а также ввело в гражданский оборот в период с апреля 2016 года по 10.03.2017 года обозначение «СКЗ. Симбирский крановый завод» с изображением крюка подъемного крана, сходное до степени смешения с товарным знаком «СИМБИРСКИЙ КРАНОВЫЙ ЗАВОД», коммерческим обозначением «СКЗ. Симбирский крановый завод» с изображением крюка подъемного крана, ранее правомерно введенными в гражданский оборот другим хозяйствующим субъектом – конкурентом ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод».

Субъект административного правонарушения – <...>.

Согласно ч.2 ст. 2.2 КоАП РФ административное правонарушение признается совершенным по неосторожности, если лицо, его совершившее, предвидело возможность наступления вредных последствий своего действия (бездействия), но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на предотвращение таких последствий либо не предвидело возможности наступления таких последствий, хотя должно было и могло их предвидеть.

Субъективная сторона при совершении административного правонарушения характеризуется виной субъекта в форме неосторожности, поскольку <...>. не предвидел возможности наступления вредных последствий, хотя должен был и мог их предвидеть. Объективные обстоятельства, делающие невозможным исполнение установленных законодательством требований, при рассмотрении дела не установлены.

Таким образом, Кировское УФАС России считает, что рассматриваемое правонарушение было совершено <...>. по неосторожности.

В соответствии со ст. 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Таким образом, совершенные должностным лицом <...>., директором ООО «Симбирский крановый завод» действия по приобретению и использованию фирменного наименования, сходного до степени смешения с фирменным наименованием хозяйствующего субъекта – конкурента (ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод»), а также по незаконному введению в гражданский оборот на территории Российской Федерации для индивидуализации реализуемых товаров обозначения «СКЗ. Симбирский крановый завод» с изображением крюка подъемного крана, сходного до степени смешения с товарным знаком «СИМБИРСКИЙ КРАНОВЫЙ ЗАВОД», коммерческим обозначением «СКЗ. Симбирский крановый завод» с изображением крюка подъемного крана, ранее правомерно введенными в гражданский оборот другим хозяйствующим субъектом – конкурентом (ООО «Торговый дом «Симбирский крановый завод»), которые приводят к смешению в гражданском обороте товаров указанных хозяйствующих субъектов – конкурентов, а также деятельность самих предприятий, являются недобросовестной конкуренцией и содержат состав административного правонарушения, предусмотренного ч. 2 ст. 14.33 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Место совершения административного правонарушения: использование ООО «Симбирский крановый завод» (адрес местонахождения: г. Киров, <...>) на территории Российской Федерации для индивидуализации своих услуг обозначения «СКЗ. Симбирский крановый завод» с изображением крюка подъемного крана, сходного до степени смешения с товарным знаком, коммерческим обозначением, используемыми другим хозяйствующим субъектом – конкурентом, а также приобретение и использование фирменного наименования, сходного до степени смешения с фирменным наименованием хозяйствующего субъекта – конкурента – г. Киров.

Время совершения административного правонарушения:

- использование обозначения «СКЗ. Симбирский крановый завод» с изображением крюка подъемного крана, сходного до степени смешения с товарным знаком, коммерческим обозначением, используемыми другим хозяйствующим субъектом – конкурентом – с апреля 2016 года по 10.03.2017 года,

- приобретение и использование фирменного наименования, сходного до степени смешения с фирменным наименованием хозяйствующего субъекта – конкурента - с 29.08.2014 года по настоящее время.

О дате, месте и времени рассмотрения протокола должностное лицо <...> извещен надлежащим образом, на рассмотрение протокола явился <...>, директор ООО «Симбирский крановый завод».

Протокол рассмотрен в присутствии законного представителя ООО «Симбирский крановый завод» <...>, который факт нарушения не признал, поскольку отсутствует смешение фирменных наименований, деятельность компаний не пересекалась. Лицом заявлено ходатайство о снижении размера штрафа в связи с наличием смягчающих обстоятельств: совершение правонарушения впервые, содействие при рассмотрении дела, сложное финансовое положение.

В рассматриваемом случае состав административного правонарушения является формальным, следовательно, правонарушение является общественно-опасным с момента его совершения, независимо от наступления каких-либо последствий. При этом сама общественная опасность выражается в пренебрежительном отношении к исполнению публично-правовых обязанностей и соблюдению требований действующего антимонопольного законодательства.

<...> имел реальную возможность для соблюдения требований антимонопольного законодательства, но всех необходимых мер не предпринял, в результате чего имел место факт недобросовестной конкуренции, а именно, введение в гражданский оборот средств индивидуализации конкурента, чем было нарушено право как добросовестных участников рынка на равную конкуренцию, так и неопределенного круга лиц, потребителей товара на получение добросовестной и достоверной информации.

С учетом конкретных обстоятельств дела, учитывая характер и степень общественной опасности совершенного правонарушения, которое выразилось в пренебрежительном отношении к исполнению публично – правовых обязанностей в сфере антимонопольного законодательства, основания для освобождения <...> от административной ответственности ввиду малозначительности в соответствии со ст. 2.9 КоАП РФ отсутствуют.

Кроме того, основанием для освобождения от ответственности могут служить обстоятельства, вызванные объективно непреодолимыми либо непредвиденными препятствиями, находящимися вне контроля хозяйствующего субъекта, при соблюдении той степени добросовестности, которая требовалась от него в целях соблюдения законодательно установленных требований. Однако доказательств наличия указанных обстоятельств в материалы дела не представлено.

В соответствии со ст. 4.2 КоАП РФ в качестве смягчающих обстоятельств установлено следующее:

- оказание содействия органу, уполномоченному осуществлять производство по делу об административном правонарушении, в установлении обстоятельств, подлежащих установлению по делу об административном правонарушении.

В соответствии со ст. 4.3 КоАП РФ отягчающих вину обстоятельств не установлено.

В соответствии с частью 3.2 статьи 4.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях при наличии исключительных обстоятельств, связанных с характером совершенного административного правонарушения и его последствиями, имущественным и финансовым положением привлекаемого к административной ответственности юридического лица, судья, орган, должностное лицо, рассматривающие дела об административных правонарушениях либо жалобы, протесты на постановления и (или) решения по делам об административных правонарушениях, могут назначить наказание в виде административного штрафа в размере менее минимального размера административного штрафа, предусмотренного соответствующей статьей или частью статьи [раздела II](#) настоящего Кодекса, в случае, если минимальный размер административного штрафа для юридических лиц составляет не менее ста тысяч рублей.

Решая вопрос о виде и размере административного наказания, руководителем Кировского УФАС России учтен характер совершенного правонарушения, его длительность, отягчающие и смягчающие административную ответственность обстоятельства.

С учетом изложенного, исходя из характера совершенного должностным лицом правонарушения и соразмерности его тяжести, а также наличия исключительных обстоятельств, наложение административного штрафа на <...>. осуществляется в минимальном размере санкции, установленном ч. 2 ст. 14.33 КоАП РФ.

Руководствуясь статьей 14.4. 14.6 Федерального закон от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», статьями 1.5, 2.1, 2.4, 4.1, 4.2, 4.3, ч. 2 ст. 14.33, 23.48, 29.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях,

ПОСТАНОВИЛ:

1. Признать должностное лицо – <...>, директора ООО «Симбирский крановый завод» (<...>) виновным в совершении административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 14.33 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

2. Применить к должностному лицу – <...>, директору ООО «Симбирский крановый завод» (<...>) меру ответственности в виде административного штрафа в размере 20 000 (Двадцати тысяч) рублей 00 копеек.

<..>>

Согласно части 1 статьи 32.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях 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 статьей 31.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

В трехдневный срок со дня уплаты штрафа <...> надлежит представить в Управление Федеральной антимонопольной службы по Кировской области копии платежных документов. В соответствии с ч. 1 ст. 20.25 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях неуплата административного штрафа в срок влечет наложение административного штрафа в двукратном размере суммы неуплаченного административного штрафа, но не менее одной тысячи рублей, либо административный арест на срок до пятнадцати суток, либо обязательные работы на срок до пятидесяти часов.

В соответствии с частью 3 статьи 30.1 и частью 1 статьи 30.3 КоАП РФ постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано в арбитражный суд в течение 10 дней со дня вручения или получения копии постановления.

Согласно части 1 статьи 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.

Руководитель управления

<...>

