

ОПРЕДЕЛЕНИЕ

О НАЗНАЧЕНИИ ДЕЛА № 299-14к/03к О НАРУШЕНИИ АНТИМОНОПОЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА К РАССМОТРЕНИЮ

«12» мая 2017 года город Воронеж

Председатель Комиссии Управления Федеральной антимонопольной службы по Воронежской области (далее – Воронежское УФАС России) по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства Попов В.Г., на основании приказа Воронежского УФАС России от 12.05.2017 № 49 о возбуждении дела и создании Комиссии по рассмотрению дела о нарушении антимонопольного законодательства, рассмотрев материалы, предоставленные государственным инспектором отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции Лисенко С.А. по признакам нарушения Обществом с ограниченной ответственностью «Строй Инжиниринг Групп Н» (ИНН 3664208227, г. Воронеж, ул. Никитинская, д. 54, 394018) (далее – ООО «Строй Инжиниринг Групп Н», Ответчик) пункта 1 статьи 14.6 ФЗ «О защите конкуренции» № 135-ФЗ от 26.07.2006 г. (далее ФЗ «О защите конкуренции»),

УСТАНОВИЛ:

В Воронежское УФАС России поступило заявление Общества с ограниченной ответственностью «Исток-полиэстр» (ИНН 2355015650, Краснодарский край, Туапсинский район, п. Октябрьский, ур. «Веселая поляна», 352818, далее – ООО «Исток-полиэстр», Заявитель (вх. № 01-11/342 от 14.02.2017 г.), содержащее сведения о признаках нарушения ООО «Строй Инжиниринг Групп Н» антимонопольного законодательства.

В своем заявлении ООО «Исток-полиэстр» указывает, что ООО «Строй Инжиниринг Групп Н» на Интернет сайте по адресу: <http://www.strpool.ru/> незаконно использует товарный знак «Framter», право на использование которого принадлежит ООО «Исток-полиэстр». При этом ни ООО «Исток-полиэстр» не правообладатель товарного знака «Framter» (ООО «Аркадия», ИНН 2355002643) не предоставляло ООО «Строй Инжиниринг Групп Н» право на использование указанного товарного знака.

В обоснование законности использования ООО «Исток-полиэстр» товарного знака «Framter», Обществом были предоставлены следующие материалы:

копия свидетельства на товарный знак (знак обслуживания) № 345862 (от 19.03.2008 г., правообладатель – ООО «Аркадия», срок действия регистрации до 08.11.2016 г.), о регистрации наименования «Framter» в качестве товарного знака;

копия приложения к свидетельству на товарный знак (знак обслуживания) № 345862 (от 31.05.2016 г., правообладатель – ООО «Аркадия»), о продлении срока действия исключительного права на товарный знак «Framter» до 08.11.2026 г.);

копия приложения к свидетельству на товарный знак (знак обслуживания) № 345862 (от 24.08.2011 г.) о регистрации лицензионного договора № РД0085983 между правообладателем ООО «Аркадия» и лицензиатом ООО «Исток-полиэстр»;

копия лицензионного договора, заключенного между ООО «Аркадия» и ООО «Исток-полиэстр» о предоставлении неисключительного права на использование товарного знака № 345862 (зарегистрирован Федеральной службой по интеллектуальной собственности (Роспатент) 24.08.2011 г. за № РД0085983, далее – договор № РД0085983).

Как следует из п. 1.1. договора № РД0085983, Лицензиар (ООО «Аркадия») предоставляет Лицензиату (ООО «Исток-полиэстр») неисключительное право на использование товарного знака «Framter» по свидетельству № 345862 в отношении всех товаров 19 (неметаллические строительные материалы; неметаллические жесткие трубы для строительных целей; асфальт, смолы и битум; неметаллические

передвижные конструкции и сооружения; неметаллические памятники) и услуг 35 (реклама; менеджмент в сфере бизнеса; административная деятельность в сфере бизнеса; офисная служба) классов МКТУ.

Также, ООО «Исток-полиэстр» были предоставлены копии протоколов осмотра и исследования вещественных доказательств от 18.02.2016 г. и 02.02.2017 г. (протоколы составлены нотариусом Краснодарского нотариального округа <...>, далее протоколы от 18.02.2016 г. и 02.02.2017 г.). Из протоколов от 18.02.2016 г. и 02.02.2017 г. следует, что на Интернет сайте по адресу: <http://www.strpool.ru/> используется товарный знак «Frammer».

ООО «Исток-полиэстр» была предоставлена копия претензионного письма от 30.01.2017 г., направленного указанным Обществом в адрес ООО «Строй Инжиниринг Групп Н», содержащее предложение о незамедлительном прекращении использования товарного знака «Frammer» Интернет сайте по адресу: <http://www.strpool.ru/>.

Заявителем была предоставлена копия договора № 23 от 22.06.2015 г. (далее – договор № 23 от 22.06.2015 г.), заключенного между ИП <...> и ООО «Строй Инжиниринг Групп Н». Предметом договор № 23 от 22.06.2015 г. являлось размещение ИП <...> информации, предоставленной ООО «Строй Инжиниринг Групп Н», на Интернет сайте по адресу: <http://www.strpool.ru/>.

В рамках рассмотрения заявления ООО «Исток-полиэстр», Воронежским УФАС России у ООО «Строй Инжиниринг Групп Н» была запрошена необходимая информация (исх. № 03-16/782 от 27.02.2017 г.).

20.03.2017 г. от ООО «Строй Инжиниринг Групп Н» поступила истребованная информация (вх. № 01-11/610).

Из предоставленных Ответчиком письменных пояснений следует, что:

ООО «Строй Инжиниринг Групп Н» заключило с ИП <...> договор на размещение информации на сайте <http://www.strpool.ru/> 22.06.2015 г. До этого момента размещение информации на указанном Интернет сайте осуществляло ООО «Строй-Сити», которое имело официальный статус дилера, что подтверждается сертификатом № 106 (имеется в материалах дела), выданным директором ООО «Исток-полиэстр». Интернет сайтом по адресу: <http://www.strpool.ru/> ООО «Строй-Сити» пользовалось до 2017 года. В 2017 году рекламная информация и прайс-листы с ценами композитных бассейнов Компании Фрамер не размещалось;

ООО «Строй Инжиниринг Групп Н» не является конкурентом ООО «Исток-полиэстр», т.к. не работает в одном сегменте. ООО «Исток-полиэстр» занимается производством композитных бассейнов, а ООО «Строй Инжиниринг Групп Н» продажей бассейнов из полипропилена их монтажом и продажей сопутствующих товаров к бассейнам. Чаши бассейна из пропилен и композита отличаются по своим техническим характеристикам, находятся в разном ценовом диапазоне;

информация о том, что на сайте <http://www.strpool.ru/> представлены: «Самые низкие цены на полипропиленовые бассейны в России!» соответствует действительности.

24.03.2017 г. в Воронежское УФАС России от ООО «Исток-полиэстр» поступило дополнение (вх. № 01-11/655) к жалобе о нарушении антимонопольного законодательства.

Из указанного дополнения следует, что в настоящее время ООО «Строй Инжиниринг Групп Н» на Интернет сайте по адресу: <http://www.strpool.ru/> использует логотип: «ТУАПСЕ (Композитный бассейны из Туапсе), при этом в названии страницы указанного Интернет сайта Ответчик продолжает использовать наименование «Frammer» (Интернет страница: http://strpool.ru/basseyny_frammer.html). По мнению Заявителя, названные действия нарушают требования пункта 1 статьи 14.6 ФЗ «О защите конкуренции».

23.05.2017 г. в Воронежское УФАС России от ООО «Исток-полиэстр» поступило дополнение (вх. № 01-11/1034) к жалобе о нарушении антимонопольного законодательства.

Из указанного дополнения, в том числе следует, что ООО «Исток-полиэстр» и ООО «Строй Инжиниринг Групп Н» являются конкурентами. ООО «Исток-полиэстр» производит и реализует не только композитные бассейны, но и полипропиленовые (прайс-лист стоимости полипропиленовых бассейнов производства ООО «Исток-полиэстр» имеется в материалах дела). Кроме того, на Интернет сайте <http://www.strpool.ru/> размещена информация о реализации композитных бассейнов торговых марок «Composit pools» и «Голубая лагуна».

Ознакомившись с вышеуказанными доводами ООО «Исток-полиэстр» и ООО «Строй Инжиниринг Групп Н» Воронежским УФАС России установлено следующее. В силу подпункта 1 пункта 3 статьи 10 bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883 подлежат запрету все действия, способные каким бы то ни было способом вызвать смешение в отношении предприятия, продуктов или промышленной или торговой деятельности конкурента. В соответствии с частью 1 статьи 1477 Гражданского Кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ), на товарный знак, то есть на обозначение, служащее для индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей, признается исключительное право, удостоверяемое свидетельством на товарный знак (статья 1481).

Правила ГК РФ о товарных знаках соответственно применяются к знакам обслуживания, то есть к обозначениям, служащим для индивидуализации выполняемых юридическими лицами либо индивидуальными предпринимателями работ или оказываемых ими услуг ч. 2 ст. 1477 ГК РФ).

В соответствии с частью 1 статьи 1229 ГК РФ Гражданин или юридическое лицо, обладающие исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (правообладатель), вправе использовать такой результат или такое средство по своему усмотрению любым не противоречащим закону способом. Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (статья 1233), если настоящим Кодексом не предусмотрено иное.

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

Частью 1 статьи 1484 ГК РФ установлено, что лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право использования товарного знака в соответствии со статьей 1229 ГК РФ любым не противоречащим закону способом (исключительное право на товарный знак), в том числе способами, указанными в пункте 2 статьи 1484 ГК РФ. Правообладатель может распоряжаться исключительным правом на товарный знак.

В соответствии с частью 3 статьи 1484 ГК РФ, никто не вправе использовать без разрешения правообладателя сходные с его товарным знаком обозначения в отношении товаров, для индивидуализации которых товарный знак зарегистрирован, или однородных товаров, если в результате такого использования возникнет вероятность смешения.

Согласно пункту 1 статьи 4 ФЗ «О защите конкуренции», товар - объект гражданских прав (в том числе работа, услуга, включая финансовую услугу),

предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот.

Взаимозаменяемые товары - товары, которые могут быть сравнимы по их функциональному назначению, применению, качественным и техническим характеристикам, цене и другим параметрам таким образом, что приобретатель действительно заменяет или готов заменить один товар другим при потреблении (в том числе при потреблении в производственных целях (пункт 3 статьи 4 ФЗ «О защите конкуренции»).

В соответствии с пунктом 4 статьи 4 ФЗ «О защите конкуренции», товарный рынок - сфера обращения товара (в том числе товара иностранного производства), который не может быть заменен другим товаром, или взаимозаменяемых товаров (далее - определенный товар), в границах которой (в том числе географических) исходя из экономической, технической или иной возможности либо целесообразности приобретатель может приобрести товар, и такая возможность либо целесообразность отсутствует за ее пределами;

В соответствии с пунктом 7 статьи 4 ФЗ «О защите конкуренции», под конкуренцией понимается 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.

В силу пункта 9 статьи 4 ФЗ «О защите конкуренции», под недобросовестной конкуренцией понимаются 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 соответствии с пунктом 1 статьи 14.6 ФЗ «О защите конкуренции», не допускается недобросовестная конкуренция путем совершения хозяйствующим субъектом действий (бездействия), способных вызвать смешение с деятельностью хозяйствующего субъекта-конкурента либо с товарами или услугами, вводимыми хозяйствующим субъектом-конкурентом в гражданский оборот на территории Российской Федерации, в том числе: незаконное использование обозначения, тождественного товарному знаку, фирменному наименованию, коммерческому обозначению, наименованию места происхождения товара хозяйствующего субъекта-конкурента либо сходного с ними до степени смешения, путем его размещения на товарах, этикетках, упаковках или использования иным образом в отношении товаров, которые продаются либо иным образом вводятся в гражданский оборот на территории Российской Федерации, а также путем его использования в информационно-телекоммуникационной сети "Интернет", включая размещение в доменном имени и при других способах адресации.

Согласно выписок из ЕГРЮЛ ООО «Исток-полиэстр» осуществляет деятельность по следующим кодам ОКВЭД: 22.29,16.10.1, 22.29.2, 23.61, 42.99. В свою очередь ООО «Строй Инжиниринг Групп Н» осуществляет деятельность по кодам ОКВЭД: 46.73.3, 41.20, 43.31, 43.99.4,47.52.5.

Исходя из фактических обстоятельств дела и учитывая письменные пояснения сторон, ООО «Исток-полиэстр» и ООО «Строй Инжиниринг Групп Н» могут являться конкурентами на рынке реализации бассейнов и оборудования для бассейнов.

При этом, вопрос о взаимозаменяемости товаров «композитные бассейны» и «бассейны из полипропилена» должен быть решен в рамках рассмотрения дела о нарушении антимонопольного законодательства.

Воронежское УФАС России не может согласиться с доводами ООО «Строй Инжиниринг Групп Н» о том, что «в 2017 году рекламная информация и прайс-листы с ценами композитных бассейнов Компании Франмер не размещалось», поскольку одна из предоставленных ООО «Исток-полиэстр» копии протоколов осмотра и исследования вещественных доказательств дотирована 02.02.2017 г. Кроме того, ООО «Строй Инжиниринг Групп Н» не предоставлено доказательств использования ООО «Строй-Сити» Интернет сайта <http://www.strpool.ru/> до 2017 года. Согласно п. 2.1.2 договора № 23 от 22.06.2015 г. Заказчик (ООО «Строй Инжиниринг Групп Н») должен предоставить информацию для размещения на сайте. Возможность предоставления ООО «Строй-Сити» информации для размещения на сайте <http://www.strpool.ru/> договором № 23 от 22.06.2015 г. не предусмотрена.

Таким образом, располагая вышеуказанными сведениями, у Воронежского УФАС России имеются основания полагать, что именно ООО «Строй Инжиниринг Групп Н» определяло информацию, размещаемую на сайте <http://www.strpool.ru/>, с 22.06.2015 г.

Рассматриваемые действия ООО «Строй Инжиниринг Групп Н», выраженные в незаконном использовании товарного знака «Franmer», принадлежащего ООО «Исток-полиэстр» на Интернет сайте <http://www.strpool.ru/> имеют признаки нарушения пункта 1 статьи 14.6 ФЗ «О защите конкуренции».

Указанные действия ООО «Строй Инжиниринг Групп Н»:

1. Могут быть направлены на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности с помощью неправомερных методов и средств, а именно – 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, создания у потребителя мнения о наличии связи между ООО «Строй Инжиниринг Групп Н» и ООО «Исток-полиэстр».

2. Противоречат обычаям делового оборота, принципам добропорядочности, разумности и справедливости, действующему законодательству (пп. 1 п. 3 ст. 10 bis Парижской конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883, ч. 3 ст. 1484 ГК РФ).

3. Способны причинить убытки конкуренту – ООО «Исток-полиэстр», как в форме реального ущерба, так и в форме упущенной выгоды, путем перераспределения потребительского спроса при осуществлении аналогичных видов деятельности в пользу использования товаров и услуг, а также нанести ущерб деловой репутации Заявителя.

Перечисленные выше действия ООО «Строй Инжиниринг Групп Н» могут являться актом недобросовестной конкуренции, определенной в пункте 1 статьи пункте 1 статьи 14.6 ФЗ «О защите конкуренции».

Руководствуясь частями 2, 6 и 13 статьи 44 Федерального закона «О защите конкуренции»,

ОПРЕДЕЛИЛ:

1. Назначить дело № 299-14к/03к к рассмотрению на 10 часов 30 минут (мкс) «27» июня 2017 года в помещении Воронежского УФАС России (город Воронеж, ул. Кольцовская, 72, к. 5).

2. Привлечь к участию в рассмотрении дела № 299-14к/03к в качестве:

- заявителя - Общество с ограниченной ответственностью «Исток-полиэстр» (ИНН 2355015650, Краснодарский край, Туапсинский район, п. Октябрьский, ур. «Веселая поляна», 352818).

- ответчика – Общество с ограниченной ответственностью «Строй Инжиниринг Групп Н» (ИНН 3664208227, г. Воронеж, ул. Никитинская, д. 54, 394018).

3. ООО «Исток-полиэстр» в срок до 15 часов 00 минут (мск) 14 июня 2017 года (включительно) обеспечить предоставление в Воронежское УФАС России (г. Воронеж, ул. Карла Маркса, д. 55) следующей информации (сведений, документов или их надлежащим образом заверенных копий):

3.1. Доказательств взаимозаменяемости/не взаимозаменяемости товаров «композитные бассейны» и «бассейны из полипропилена».

3.2. Уточнения позиции относительно конкретного рынка, на котором ООО «Исток-полиэстр» конкурирует с ООО «Строй Инжиниринг Групп Н».

3.3. Информации об официальных дилерах ООО «Исток-полиэстр» (наименование, ИНН, копии дилерских договоров) на территории Воронежской области с 01.01.2015 г. по настоящее время.

3.4. Типовые договоры, заключенные ООО «Исток-полиэстр» в период с 1 января 2015 г. по настоящее время.

3.5. Все иные документы и доказательства, имеющие, по мнению ООО «Исток-полиэстр», отношение к данному делу.

4. ООО «Строй Инжиниринг Групп Н» в срок до 15 часов 00 минут (мск) 14 июня 2017 года (включительно) обеспечить предоставление в Воронежское УФАС России (г. Воронеж, ул. Карла Маркса, д. 55) следующей информации (сведений, документов или их надлежащим образом заверенных копий):

4.1. Доказательств взаимозаменяемости/не взаимозаменяемости товаров «композитные бассейны» и «бассейны из полипропилена».

4.2. Документов, определяющих руководителя ООО «Строй Инжиниринг Групп Н».

4.3. Документально подтвержденной информации о лицах, входящих/входивших в одну группу лиц с ООО «Строй Инжиниринг Групп Н» на основании ст. 9 ФЗ «О защите конкуренции».

4.4. Правовую позицию по признакам нарушения антимонопольного законодательства.

4.5. Документально подтвержденную информацию о том, что именно ООО «Строй-Сити» определяло материалы, размещаемые на Интернет сайте <http://www.strpool.ru/> в период до 2017 года.

4.6. Типовые договоры, заключенные ООО «Строй Инжиниринг Групп Н» в период с 1 января 2015 г. по настоящее время.

4.7. Все иные документы и доказательства, имеющие, по мнению ООО «Строй Инжиниринг Групп Н», отношение к данному делу.

В указанные в пункте 1 настоящего определения время и место необходимо явиться руководителям/представителям ООО «Исток-полиэстр» и ООО «Строй Инжиниринг Групп Н» с документами, определяющими руководителей/представителей организаций и документами, удостоверяющими личность.

Вышеуказанную информацию и документы необходимо предоставить в указанный срок по каждому отдельному пункту.

Все копии документов (каждая страница) должны быть заверены печатью и подписью руководителя.

Информацию необходимо предоставить с сопроводительным письмом, содержащим перечень предоставляемых документов, а также их наименование, номер и дату принятия.

В соответствии с частью 5 статьи 19.8 КоАП РФ, непредставление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган сведений (информации),

предусмотренных антимонопольным законодательством Российской Федерации, в том числе не предоставление сведений (информации) по требованию указанных органов, а равно предоставление в федеральный антимонопольный орган, его территориальный орган заведомо недостоверных сведений (информации) гражданами, должностными лицами или юридическими лицами влечет наложение административного штрафа.

Примечания:

Согласно статье 43 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее – Закон о защите конкуренции) лица, участвующие в деле о нарушении антимонопольного законодательства с момента возбуждения дела имеют право знакомиться с материалами дела, делать выписки из них, представлять доказательства и знакомиться с доказательствами, задавать вопросы другим лицам, участвующим в деле, заявлять ходатайства, давать пояснения в письменной или устной форме комиссии, приводить свои доводы по всем возникающим в ходе рассмотрения дела вопросам, знакомиться с ходатайствами других лиц, участвующих в деле, возражать против ходатайств, доводов других лиц, участвующих в деле.